CONSTITUTIONES CRIMINALES CAROLI V. IMP. CÆS. PP. AUG. INVICTISSIMI ET GLORIOSISSIMI PRINCIPIS, &c.

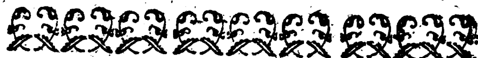
NEC NON SACRI ROMANI IMPERII Ordinum, in Comitiis tum Augustanis, tum Ratisbonensibus, ANNO MDXXX. & MDXXXII. promulgatæ,

CUM IURE COMMUNI COLLATÆ, notisq; brevissimis illustratæ,

JUDICIBUS, PROCURATORIBUS, adeoque omnibus legum & rerum criminalium studiosis perquam utiles & necessariæ.

Chrysostom. apud Stobæ. Serm. 149.
Hoc judicanti perspiciendum est, ne pœnæ delictis graviores sint, sed in justitia clementia appareat.

STUTTGARDIÆ,
Typis & Impensis Johann: Wyrichii Rößlini.
ANNO M. DC. LIV.



CLARISSIMIS, AMPLISSIMIS, *Sapientia, Virtute & Doctrina Præstantissimis Viris.*

DN. SCULTETO, CONSULIBUS ET SENATORIBUS inclytæ & Imperialis Civitatis Gelhusanæ, Dominis suis perpetua observantia colendis.

PRÆCLARE Plato, tunc bene res geri publicas, scribit, cum præmiis boni afficiuntur, improbi pœnas luunt: & miserum quidem esse eum, qui peccat, dum peccat: longè vero miseriorem, qui peccati pœnas effugit, atque ita ab injustitia minimè liberatur. Hac de causa, ut mea fert sententia, olim Reges constituti sunt, & adhuc hodie constituuntur, ut noxias pestiferasque animas è Rep. radicitus evellerent, & pro criminum magnitudine pœnas infligerent. Cum enim Deus ter Opt. Max. sit Spiritus, qui oculis à nobis hac in vita cerni non potest, idcirco Magistratus ordinavit, qui suas in terris vices gerant, honesta, utilia, necessaria omni-

bus præscribant, pupillorum & viduarum causas promoveant; vim omnem coerceant: tenuiores ab injuriis potentiorum defendant, suum cuique tribuant, atque seditiosorum tumultus comprimant, atque compescant. Vt enim aquæ impetus, saxorum lignorumque objectu compescitur & retinetur, ne, victa mole, sternat agros, sternat sata læta, boumque labores, præcipitesque trahat sylvas: sic cœtus hominum, omnia turbare cupientium, Magistratus, legum, regumque terrore, tanquam vincti frænatique tenentur, ne fractis legum repagulis furere, bacchari, divina humanaque omnia cædibus & incendiis vastare incipiant, aut diluvii instar, per apertos campos ruant, segetes proterant, villas exurant, pagos diripiant, granaria vertant, atque ita longi pereat labor irritus anni. Magnum Dei beneficium hoc est, quod nequaquam tanquam vile contemnendum, sed gratissimo animo agnoscendum. Quis enim tali in urbe, ubi nulla peccatis supplicia constituta sunt, ubi omnia omnibus licent, nullaque Magistratus severitas deprehenditur, degere expeteret? talis Reipub. status non diu durare, nec salus ipsa ibi servari poterit. Vt enim incendia exorta, nisi mature iis occurratur, non tantum non sua sponte extinguuntur, sed interposita mora latius serpunt, tota sæpe oppida corripiunt ac perdunt: ita vitia dum lente, remisse vel plane non puniuntur, hominum cupiditas & audacia

crescet,

crescet, viresque acquiret, cædibus & parricidiis urbs tota replebitur, sanguine plateæ natabunt, ante pedes nostros miseri atque innocentes, bestiarum more, trucidabuntur ac mactabuntur. Hinc Imperator atrocia crimina severe punire jubet, mandat delinquentes capere, lictoribus tradere, verberare, capitibus plectere, de arboribus & patibulis suspendere, colla constringere, urere, rota contundere, aliisque suppliciorum generibus pro delictorum ratione afficere, ut paucorum supplicio multi castigentur, nec dormiente justitia, nequitia crescat. Sed est in pœnis hisce irrogandis, ut in aliis rebus omnibus, moderatio adhibenda, ne dum strictum jus sequimur, summã alicui injuriam inferamus; ἀκριβοδίκαιον etenim impellit ad crudelitatem: econtra nimium clementiæ studium, contemptum parit. Et præclare quidam dixit, justitiam sine misericordia esse crudelitatem, & misericordiam sine justitia fatuitatem. Quare ut ii qui sceptra tenent, qui aliis imperant ac dominantur, officium suum caute & prudenter administrare possint, ut in reis puniendis & innocentibus defendendis metam nec transiliant, nec justitiæ, & rationi adversentur, nec tandem suis iniquis judiciis accersant, ultrices scelerum Diras, inque se convertunt, iis ego fideliter suaserim, ut Caroli V. Constitutiones criminales, quas cum peculiaribus quibusdam ob-

)?(3 ser-

servationibus & notis, sumptibusque meis in publicum jam emitto, sibi quam commendatissimas habeant, in iis, si quid à rerum publicarum expeditione temporis ipsis superfuerit, diligenter & assidue legendo se exerceant: polliceri ausim, illos intra exiguum temporis spacium in huiuscemodi negotiis criminalibus talem prudentiæ thesaurum sibi comparaturos, ut suo publico munere cum laude summa & hominum omnium utilitate maxima perfuncturi sint, media via tutissime incedere possint, nec in sententiis capitalibus ferendis vel in sinistram, vel in dextram partem deflectant.

Vobis vero Amplissimis viris, sapientia, virtute, doctrina præstantibus Consulibus, totique Inclytæ ac Imperialis Civitatis Gelhusanæ Senatui has criminales Constitutiones cum observationibus & notis meis nuncupare, vos patronos & vindices mihi eligere volui, cum quod vos ea humanitate, eruditione & prudentia præditos scivi, ut judicare non candide modo & dextre de hujusmodi scriptionis genere, verum etiam vindicare ab injuriis & calumniis malevolorum, qui omnium bonorum virorum labores dente Theonino rodere alias impudenter solent, possitis: Tum ut qualecunque grati mei animi in vos extaret testimonium, qui à multis jam annis me summa semper estis benevolentia prosecuti. Vt

ergo

ergo hanc dedicationem ex animo erga vos sincerissimo & promptissimo profectam non feratis moleste, sed æqui bonique faciatis, à vobis officiose & reverenter etiam atque etiam peto. Bene & feliciter valete, Viri amplissimi & prudentissimi. Francofurti ad Mœnum, Calend. Martii, Anno M DC XIV.







Ad Lectorem.



Vas vides, humanissime Lector, criminalibus constitutionibus hic subjectas annotatiunculas, collegi ego quidem, non ut in publicum eas edendo, judicium omnium subirem, sed ut mihimetipsi, studiisque meis consulerem, meumque laborem in futurum levarem in perquirendis iis, quae sparsim de hac materia scripsere Doctores. Scriptas & collectas multi amicorum voluerunt, ut in lucem ederem, ea ducti ratione, quod & aliis in eodem studio versantibus, & praesertim procuratoribus & judicibus, prodesse possent. Obtemperavi amicorum voluntati, sed utinam obtemperasse non poeniteat: Non enim defuturos reor, qui prout in reprehendendis aliorum laboribus, admodum oculati censores sunt, multa etiam in hisce meis notulis sugillaturi, atque fortassis improbaturi sunt, quod quaedam minus ad rem faciant, vel quod non ad suum locum apposite referantur, quasi vero ab ordine vel latum unguem discedere, aut alia intertexere, piaculum esset: Sed apud bonos & candidos haec evanescent, maxime, ubi perpenderint, non ἐκ προαιρέσεως omnino, sed incidenter haec fuisse notata, meque ordinis non

ni non adeo adstrictum, ut lineam transilire nefas esset, sed ut nautæ suam navigationem ad illam parvulam cynosuram dirigunt, ita etiam me has qualescunque notas, measque cogitationes omnes ad utilitatem publicumque commodum direxisse. Si hac ex voto fuero assecutus, DEO ter Opt. Max. gratias agam multas: Sin minus, en tamen, humanissime Lector, hasce notulas meo usui conscriptas, jam vero tantum obsequendi, & juvandi studio in publicum emissas exporrecta fronte accipito, à vitilitigatorum rhonchis defendito, meamque voluntatem, studiosorum animos ad hujusmodi labores subeundos saltem excitantem, boni consulito.

ELENCHUS ARTICULORUM IN HIS CRIMINALIBUS CONSTITUTIonibus contentorum, cuius numeri articulum indicant.

Noto-

DE INDICIIS, QVÆ SINGVLIS criminibus peculiaria, atque etiam ad torturam sufficientia sunt.

QVOMODO EX IIS QVI ALIquatenus maleficium in tortura confessi sunt, veritas plene indagari posit.

Probatio-

Pœn-

SEQVUNTUR ATROCIA HOmicidia, eorumque pœnæ.

Pœna

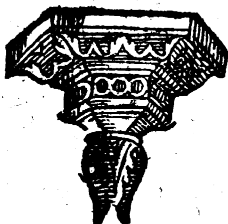
Proscri-

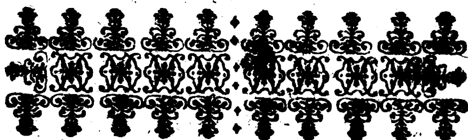
De furtis eorumque pœnis.

Pœna

Furibus

Vorre=





Vorrede deß Peinlichen HalßGerichts.



WIR Carl der Fünffte/ von GOttes Gnaden / Römischer Keyser/ zu allen zeiten Mehrer deß Reichs/ König in Germanien/ zu Castilien/ zu Arragon/ zu Legion / beyder Sicilien/ zu Hierusalem/ Hungeren / zu Dalmatien/ zu Croatien/ Navarra/ zu Granaten/ zu Tolleten/ zu Valentz / zu Gallicien/ Majoricarum/ Hispalis/ Sardinien/ Corduba / Corsice / Murtie / Giennis / Algarbien / Algezire / zu Gibraltaris / vnd der Insulen Canarie/ auch der Insulen Indiarum/ vnd Terrefirme / deß Meers Oceani/ ꝛc. Ertzhertzog zu Oesterreich/ Hertzog zu Burgundi / zu Lotterich / zu Braband/

zu

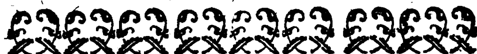
zu Steyer / Kerndten / zu Krain / Limburg / Geldern / Würtenberg / Calabrien / Athenarum / Neopatrie / Grave zu Habspurg / zu Flandern / zu Tyrol / zu Görtz / Parsiloni / zu Arthois / zu Burgundi / Pfaltzgraff in Hennegauw / zu Holland / zu Seeland / zu Pfird / zu Kyburg / zu Namur / zu Rosilion / zu Ceritan vnd zu Zütphen / Landgraff in Elsaß / Marggraff zu Burgauw / zu Oristani / zu Gotiani / vnnd deß Heyligen Römischen Reichs Fürst zu Schwaben / zu Catalonia / Asturia / ꝛc. Herr in Frießland / auff der Windischen Marck / zu Portenauw / zu Biscaja / zu Molin / zu Salins / zu Tripoli / vnd zu Mechen. Bekennen offentlich: Nach dem durch vnsere vnd deß Heyligen Reichs Churfürsten / Fürsten vnnd andere Stände / stattlich an vns gelangt / wie im Römischen Reich Teutscher Nation / altem Gebrauch vnd Herkommen nach / die minsten peinlich Gericht mit Personen / die vnsere Keyserliche Recht nicht gelehret / erfah-

ren

ren oder Vbung haben/ besetzt werden / vnd daß auß demselben an vielen Orthen offtermals wider Recht vnd gute Vernunfft gehandelt / vnd entweder die Vnschuldigen gepeiniget vnd getödt / oder aber die Schuldigen durch vnordentliche gefährliche vnd verlängerliche Handlung den peinlichen Klägern / vnd gemeinem Nutz zu grossem Nachtheil gefristet/ weg geschoben vnd erledigt werden / vnnd daß nach Gelegenheit Teutscher Land in diesen allen / altem langwürigem Gebrauch vnd Herkommen nach/ die peinlichen Gericht an manchen Orthen mit Rechtsverständigen/ erfahrnen vnd geübten Personen nicht besetzt werden mögen/ Demnach haben wir / sampt Churfürsten/ Fürsten vnd Ständen / auß gnädigem geneigtem Willen/ etlichen gelehrten / trefflichen / erfahrnen Persohnen befohlen / ein Begriff/ wie vnnd welcher gestalt in peinlichen Sachen/ vnd Rechtfertigungen / dem Rechten vnnd Billichkeit am gemästen gehandelt werden mag / zu machen / in ein

Form

Form zusammen zu ziehen. Welches Wir also in Truck zu bringen / verschafft haben / daß alle vnd jede / vnser vnd deß Reichs Vnterthanen sich hinfürter in peinlichen Sachen / in Bedenckung der Größ vnd Fährlichkeit derselben / jetzt angezeigten Begriff dem gemeinen Rechten / Billigkeit vnd löblichen / hergebrachten Gebräuchen / gemäß halten mögen / wie ein jeglicher ohn zweiffel für sich selbst zu thun geneiget / vnd deßhalben von dem Allmächtigen Belohnung zu empfahen. Doch wöllen wir durch diese gnädige Erinnerung Churfürsten / Fürsten vnd Ständen / an ihren alten / wolhergebrachten rechtmässigen vnd billichen Gebräuchen / nichts benommen haben.



Deß Allerdurchleuchtigsten/ Großmächtigsten/ Vnüberwindlichsten Keysers/ Carols deß Fünfften/ vnd deß Heyligen Römischen Reichs/ Peinliche Gerichts-Ordnung.

I.

Von Richtern/ Vrtheilern/ vnd Gerichts-Personen.

ERstlich setzen/ ordnen/ vnnd wollen Wir/ daß alle Peinliche Gericht mit Richtern/ Vrtheilern/ vnd Gerichtschreibern/ versehen/ vnnd besetzt werden sollen/ von frommen/ ehrbahren/ verständigen vnd erfahrnen Personen/ so tugendlichest vnd best dieselben/ nach Gelegenheit jedes Orts gehabt/ vnd zubekommen seynd. Darzu auch Edle vnd Gelehrte gebraucht werden mögen. In dem allen ein jede Oberkeit müglichen Fleiß anwenden soll/ damit die Peinlichen Gericht zum besten verordnet/ vnd niemands vnrecht geschehe/ alsdañ zu diesen grossen Sachen/ welche deß Menschen Ehr/ Leib/ Leben vnd Gut belangen seynd/ dapffer vnd wol/ bedachter Fleiß gehörig. Darumb dann in solcher Vberfahrung niemands mit rechtmässigem verträglichem Grund seine Verlassung vnd Hinlässigkeit entschuldigen mag/ son-

dern billich derhalb / vermöge dieser unser Ordnung / gestrafft: Deß also alle Oberkeit / so Peinliche Gericht haben / hiemit ernstlich gewarnet seyn sollen.

Und dieweil sich denn ein Zeit her an etlichen Orthen / etliche vom Adel / und andere / denen solche Gericht eygener Person Ampts halber / und sonst zu besitzen gebürt / sich bey solchen Gerichten zu sitzen geweigert / und ihres Stands halber gescheucht / dardurch denn das Ubel mehrmahls ungestrafft blieben ist: So mögen dieselbigen / dieweil ihnen doch solche Gerichts-Besitzung / an ihrer Achtbarkeit oder Standt gantz kein Nachtheil geberen soll noch kan / sondern mehr zur Förderung der Gerechtigkeit / Straff der Boßhafftigen / und denselben vom Adel und Aempter zu Ehren reichen und dienen ist / solch Peinlich Gericht / so offt und viel nach gestalt der Sachen / für gut unnd nothdürfftig angesehen würde / als Richter und Urtheiler selbst besitzen / und darinn handeln und fürnehmen / weß sich nach dieser unser Ordnung eygnet unnd gebührt. Wo aber etliche vom Adel und andere / solche Gericht von altem Herkommen / biß anher eigener Person besessen / wöllen Wir / daß dieselbigen hinfürter auch ohn ferner Weigerung besitzen / und solch herkommen und Gebräuch in ihren Kräfften und Wesen bleiben sollen.

ANNOTAT.

IUdices criminalium causarum seu Iudiciorum publicorum debent esse viri probatæ vitæ, singularis prudentiæ ac experientiæ. Iuxta textum expressum *Exodi 18. Vers. 21. Deut. c. 1. Vers. 15. 16. & 18. Concordat l. Sancimus in prin. C. ad L. Iul.*

repetund.

repetund. l. 1. in fin C. de Offi. Mag off No§ 82 in prim. Gilhauſ *in arb. cri. cap. 3 part. 2. de accuſ. num 22.* Cicero Oratorum princeps *pro Cluent.* Illud eſt hominis magni atque ſapientis Iudicis, habere in conſilio legem, fidem, religionem, æquitatem: Libidinem autem atque invidiam, metum, cupiditates omnes amovere; maximi æſtimare conſcientiam mentis ſuæ, quàm à Diis immortalibus accepimus, quæ à nobis divelli non poteſt.

Darzu auch Edle vnd Gelehrten gebraucht werden mögen/ ꝛc. Nobiles non modo promovendos, ſed etiam præferendos in aſſequendis magiſtratibus pronunciat Tiraq. *de Nobil. c. 29.* & eſt bonus quoque text. *in l honor. §. de honoribus in verb origanatalium ff de mun & honor. & in l. honores. §. is qui ff de decur ita Bart. notat in l. 1. col 3. & 5. C de dignitat. lib 12* probatur quoque teſtimonio divinarum literarum: nam *Deu. c. 1.* ita ſcribitur: Tulite de tribubus veſtris viros ſapientes & egregios ſeu nobiles, & conſtitui eos principes, Tribunos & centuriones, *Eccleſ. cap. 10. verſ. 13 & lib 1. Machab. c 3.*

Sic magna eſt authoritas Iuriſprudentũ, quod M. Cicero in C. Aquilio συγχρόνῳ ſuo contra Aebutium pro Cecinna oſtendit: unde illud eſt, quod audiant & vocentur pars principis & amici

Cæsarum *l divi fratres ff de iure patron l secundum C de contrah stipul l quisquis in princ. C. ad l Iul Maiest* in quo quidem quis satis admirari non potest Hadriani Imperatoris, divini viri consilium, & laudibus illud vehere, qui Domitium Vlpianum ICtum modo amici, modo etiam parentis nomine dignatus est: nec quidquam publicè aut privatim egit, nisi adhibito prius in consilio eodem Vlpiano, *d. l secundum l. ex divis C. locati.*

Alsdann zu diesen/ rc. in magnis & arduis causis magna quoque adhibenda diligentia.

Darumb dann in solcher Vberfahrung / rc. unde hoc loci, si ullibi alibi, excitata industria, atque exercitatæ diligentiæ assiduitate opus adprime esse nemo non satis videt, late Hip. de Marss. *in pract crim. §. occurrunt* Ideoque nec ullus assessor, neque judex ullus, aut quivis alius, circa tribunal versans, si Ius aliter quam oportuit, dictum sit, imprudentiam, negligentiam aut imperitiam suam satis excusare poterit. *l ult. C. de pæn. male iud.* Schneid. §. *præterea Institut. de l. Aquil.* ubi etiam Ang. latè notat *l. ex imperitia ubi Dd. de Reg iur.* præclarè Demost ad Simonid. poetâm dixisse accepimus. Neque illum bonum poetam esse, si præter modulum numerumque concineret, nec se bonum Iudicem, si præter legem

gem judicaret: Quin in tanta re omnium ignarus trepidet, festinet, sumat aliquem ex populo monitorem sui officii. Salust. in Iugur. & hoc satius est fieri, quàm ut imprudentia judicis causam evertat *l. 2. ff. de offi. adsess. l. 2. ff. quod quisq; jur.*

Vers. Dieweil sie dann/ rc. Iudicia publica competunt apud Iudicem ordinarium, concordat *l. 2. ff. de offic eius cui mand. est jurisdict. l nemo potest 70 ff de reg. jur. l. placuit 2. §. quod non ita convenit C. de peda judic* Iul. Clar. *§. fin. quast. 41 in prin. ibi, nam siquidem est.* An autem causæ criminales delegari possint, vide Vigel *in c. 2. vers. apud quem competant pub judicia reg. 3. de Constitut. Carol.* Gilhaus. *in crimi. arb c. 1. per totum.* proindeque munus istud capitalium judiciorum subterfugere, & sub rustico (citra aliam justam causam) pudore recusare prohibet Salomon *Proverb c. 31. vers. 8 & 9.*

Vers. An ihr Achtbarkeit oder Standt/ rc. In magistratu enim versari honos est, qui sinistra interpretatione non debet in ignominiam verti. Bart. *in l. ne quis officialium C. de Decurio. li. 10. l cum 13. ff de munerib.* Neque ulli ea damno verti, quæ commodo cedere debent, *c. etsi. extra de donatio. int. vir. & uxor.*

Als Richter vnd Vrtheiler selbst besitzen. Ita Samuel Judiciis præsens fuit, & cunctis diebus vitæ suæ judicabat Israel. *1 Sam. c. 7. Vers. 15. 16 17.*

II.

Von denen/ so die Gericht ihrer Güter halb besitzen.

WElche Personen von ihrer Güter wegen die peinlich Gericht zubesitzen schuldig seind / vnd dasselb auß Schwachheit vnnd Gebrechligkeit ihres Leibes/ Vernunfft/ Jugend/ Alter/ oder anderer Vngeschicklichkeit halber nicht besitzen oder verwesen mögen / so offt das Noth geschicht/ Soll der oder dieselbigen ander tügliche Personen / zu Besitzung deß peinlichen Gerichts an ihr statt ordnen vnnd bestellen mit wissen vnd zulassen desselben OberRichters.

ANNOTAT.

Si propter ætatem, infirmitatem, vel similem aliam causam ordinarius Judex, qui ideò, quod in territorio aliquo res soli, villas, castra prædiave habeat, judicandi munus subire atque exercere debet, non sit ad judicandum idoneus, causæ criminales aliis personis idoneis delegari possunt & debent, superioris tamen Iudicis autoritate interveniente. Bapt. à Villalob. *comm. opinio in litera D n 38. & in litera O n 26.*

Oder

Oder anderer Vngeschicklichkeit halber. Iudicare munus publicum est, *l quippe ff de jud.* Ideoque omnes Iudices dari possunt, qui non prohibentur. Prohibentur autem quidam natura, ut surdus, mutus, furiosus, impubes: quia hi animi, illi corporis vitio, impediti judicandi munus obire nequeunt: quod tamen aliter in cæco est, *l cæcus 6 ff de jud* Duaren. *disp lib 2 cap. 23.* Quidam lége, ut qui senatu motus est. Quidam moribus, ut fœminæ & servi, *l cum prætor § non autem ff eodem l 2. ff de reg. Iuris, ubi Decius.*

III.

Deß Richters Eyd über das Blut zu richten.

ICh N. schwöre/ daß ich soll vnd will/ in peinlichen Sachen/ Recht ergehen lassen/ richten vnd vrtheilen/ dem Armen als dem Reichen/ vnnd das nicht lassen/ weder durch Lieb/ Leyd/ Mieth/ Gab/ noch keiner andern Sachen wegen: Vnd sonderlich/ so will Ich Keyser Carls deß Fünfften/ vnd deß Heiligen Reichs Peinlich Gerichts Ordnung getrewlich geleben/ vnd nach meinem besten Vermögen hatten vnd handhaben/ alles getrewlich vnd vngefährlich/ Also helff mir Gott vnd die heiligen Evangelia.

IV.

Schöpffen oder Vrtheilsprecher Eyd.

Es soll ein jeder Schöpff oder Vrtheilsprecher deß Peinlichen Gerichts / dem Richter desselben geloben vnd schwören / wie hernach folget / welche Pflicht ihme dem Schöpffen vorgelesen / vnd er also nachsprechen soll. Ich schwöre / daß ich soll vnd will in peinlichen Sachen rechte Vrtheil geben / vnd richten / dem Armen als dem Reichen / vnd das nicht lassen / weder durch Lieb / Leyd / Mieth / Gab / noch keiner andern Sachen wegen: Vnnd sonderlich will ich Keyser Carls / deß Fünfften / vnnd deß Heyligen Reichs Peinlicher Gerichts-Ordnung getrewlich leben / vnd nach meinem Verständtnuß halten / vnd handhaben / alles getrewlich vnd vngefährlich / Also helff mir GOtt vnnd die heyligen Evangelia.

V.

Schreibers Eyd.

Ich N. schwöre / daß ich soll vnd will in den Sachen / das Peinlich Gericht betreffend / fleissig auffmerckens haben / Klag vnnd Antwort / Anzeigung / Argwohn / Verdacht oder Beweisung / auch die Vrgicht deß Gefangenen / vnd was gehandelt wird / getrewlich auffschreiben / verwähren / vnd so es noth thut / verlesen / auch darinn kein Gefährde suchen / vnnd gebrauchen: Vnd sonderlich will ich Keyser Carls deß Fünfften / vnd deß Heyligen Reichs Peinlich Gerichts-Ordnung

nung / vnd alle Sachen dazu dienende / getrewlich fördern / vnd so viel mich berührt / halten / Also helff mir GOtt vnd die Heyligen Evangelia.

ANNOTAT.

Judex publicorum judiciorum cum suis assessoribus & scriba seu actuario debet esse juratus, secundum formam horum trium articulorum: Concordat *l. sancimus 6 C ad l. Iuliam Repetund. Pet. Greg. li. 36 Syntagm. c. 28 Novell 8.* Gilhaus. *cap. 3. part. 3 de accusat. nu. 23. Arb. crimin.* Neque valet consuetudo, ut judicibus tale juramentum remittatur. Mynß. *obs. 76. cent. 2.*

Actuarii inter scribarum species referuntur, quorum erat Acta publica actionesque causidicorum in judicio velociter excipere, Oldend. Actuarii scribæ, ait, quos notarios contractuum dicimus, vide Spieg. Lexic. *in lit. A.*

VI.

Annehmen der angegebenen Vbelthäter / von der Oberkeit von Amptswegen.

SO jemand einer Vbelthat / durch gemeinen Leumut / berüchtiget / oder andere glaubwürdige Anzeigung / verdacht vnd argwönig / vnd derhalb durch die Oberkeit von Ampts halben angenommen würde /

der soll doch mit Peinlicher Frage/ nicht angegriffen werden/es sey dann zuvor redlich/vnd derhalben gnugsame Anzeigung vnd Vermuthung / von wegen derselben Missethat auff ihn glaubwürdig gemacht : Darzu soll auch ein jeder Richter / in diesen grossen Sachen/ vor der peinlichen Frage/ so viel müglich / vnnd nach Gestalt vnd Gelegenheit einer jeden Sachen beschehen kan / sich erkündigen / vnd fleissig nachfragens haben/ ob die Missethat / darumb er angenommen/berüchtiget vnd verdacht/auch beschehen sey oder nicht/ wie hernach in dieser vnser Ordnung ferner erfunden wirdt.

ANNOTAT.

De captura reorum ex officio Magistratus.

Diffamatus ob crimen vel alias indiciis verisimilibus suspicionibusque oneratus, eaque de causa ex officio magistratus in vincula conjectus, non prius eculeo subjiciatur, quam si urgentibus præsumptionibus allatis & indubitatis indiciis probatis de crimine è reo patrato judici fides facta sit.

Concordat *art. 20.* his verbis, Wo nicht zuvor redlich Anzeigung/ ꝛc. *item l. in prin.* §. *iidem.* §. *divus Severus l. de minore.* 10. §. *tormenta. ibi, nec debet, l. unius.* 18. §. *in ea causa & l. ult. ff de quæst.*

quæst. l. primum. & l. milites §. oportet C eodem. Iul. Clar. §. *fin. quæstio. 64 vers. dixi etiam 9. & vers. dixi quoq; 13. item qu. 45. vers. sed pone, ibi adverte tamen.* Bapt. Villal. *lit. C. nu. 151.* Vigel. *de Const. Car. cap 4. causa 1. excep. 1. & seq.* Gilhaus. *in cap. 6 part. 4. de præsump. & parte 5 de fama.*

Von Ampts halben angenommen wird. Adverte unum, quod notat Hippol. *in l. fin. ff. de quæstio.* quod Iudex ex arbitrio suo possit facere capi aliquem, præcedente tamen quali quali indicio & præsumptione, ut refert Blanc. *in pract. crim. fol. 10. num. 15. & seqq. allegans Bart. in l. fin ff. ad l. Iul pecul.* & item Blan. *in d l fin. ff de quæst. nu. 8. & de indic nu. 6* Iodoc. Damhuder. *in praxi crim. cap 9 & 10.* Clar. §. *fin. quæst. 28 nu 2. vers. & ideò dic quod iudex.*

Darzu soll auch ein jeder Richter. Est enim vulgaris & trita conclusio, ut etiam supra dictum est, quod ante omnia debet judici constare de delicto, quæ colligitur ex text. *l. 1. §. item illud ff. ad S. C Syllan.* qui textus revera loquitur de tortura, ut scilicet reus non subjiciatur torturæ, nisi prius constet delictum fuisse commissum. Et in hac intricata materia sciendum est, quod aliter debeat constare de delicto ad torquendum seu condemnandum, ut dicit Clarus §. *fin. quæst. 64 vers. debet autem, & quæst. 66. circa princ &*

aliter

aliter ad effectum inquirendi, seu procedendi, quo in termino solam querelam seu denunciationem sufficere legimus. Clarus § *fin quaest. 4. nu. 2.* & quando posśit deveniri ad torturam, antequam constet de corpore delicti, vide Gabriel *comm conclus. lib 7 concl. 17.* Farin. *in cri. quaest. in 2. quaestio.* Dam. *in crim prax c. 75.*

VII.

SO die gemeldten Urtheiler in bestimbter Erkantnuß zweifflich würden / ob deß fürbrachten Argwohns vnd Verdachts zu Peinlicher Frag / genugsam were / oder nicht: So sollen sie deßhalben Raths bey der Oberkeit / so der ende ohne Mittel die Peinlichen Oberkeit der Straff hat / oder sonst an enden vnd orten / wie zu End dieser vnser Ordnung angezeigt / suchen / vnd doch dieselben Oberkeit / in solchem Rath suchen / aller Vmbstände vnnd Gelegenheit ihres Erfahrens deß Verdachts eigentlich in Schrifften berichten.

ANNOTAT.

Si judices de hoc invicem disśidere contigerit, satisne causae sit captivum torturae subjici vel secus: eo casu ad magistratum potestatem eo loci habentem, vel alios peritiores de lite sua disśidentes referent. Concordant sequentes articuli, ut puta 28. *in fine,* 81. *Ver.* vnd wo sie zweifflich / 91. *in fine,* 105. 131. *in fine,* 133. *in fine,* 146. 147. *in fine,* 151. 153.

151. 153. in fine, 160 Vers. vnd dieweil. *161. in fine 203. 220.* Vers. vnd ist darbey. *& Vers. ult. concordat idemq; Novell. 82. § penult. & Novell. 113. §. Cæterum si judici.*

Aller Vmbständ vnd Gelegenheit / scilic. ad modum præscriptum *in l. Divus l. 2. ff. de custod. reor.*

Qui autem consulendi in dubiis & obscuris quæstionibus, & cujus sumptibus consultatio prædicta fieri debeat, definitur *art.* 219.

VIII.

So die Missethat einer Todtstraff halben kündlich / oder aber deßhalb redliche Anzeigung / wie davon vor berührt ist / erfunden wird / so soll es der Peinlichen Frag vnd aller Erkundigung halben / so zu Erfindung der Warheit dienstlich ist / auch mit Rechtfertigung auff deß Thäters bekennen / gehalten werden / wie klärlich hernach von den jenen / die auff Ankläger einbracht werden / geschrieben vnd geordnet ist.

ANNOTAT.

Concordat Damhoud. *cap.* 11 *in prax. crim.* Gilhaus. *cap.* 7 *part.* 7 *de quæstionibus cum sectione 2. & 3.* Neque enim passim & ex qualibet causa quæstiones decernendæ sunt, sed tria semper velut causæ συναιτιαι concurrant oportet. 1. ut causa seu accusatio sit criminalis, eaque atrox

atrox & capitalis, *l. 1. l. 8 ff. de quæstionibus.* 2. necessum est alias deesse probationes, sic ut veritas aliter haberi non possit, *d. l. 8.* Siquidem à tormentis non incipiendum est, *d. l. 1 l. 2 ff. eodem l. 8 C. eodem* 3. ut multis indiciis oneratus & argumentis penè convictus sit accusatus, *d. l. 1 & l. 8.* VVesenb. *in parat. de quæst. num. 5. & seq.*

IX.

Wolt aber ein solcher Gefangener der verdachten Missethat/ ohne oder durch peinliche Frage nicht bekentlich seyn/ vnd er doch desselben überwiesen werden möcht / So soll es mit derselben Weisung vnnd Rechtfertigung darauff / der Todtstraff halben gehalten werden/ wie auch klärlich hernach gesetzt ist / von den jenen/ die durch Ankläger einbracht werden.

ANNOTAT.

Si reus delictum nec sponte, neque per torturam confiteri velit, accusator ad probationem est admittendus; de qua probatione dicetur infra *art. 69. & 92.*

Ohn oder durch peinliche Frag nit bekentlich seyn/ꝛc. Sunt enim teste Vlpiano *in l. 1. § quæstioni ff. de quæst 8.* qui patientia sive duritia tormentorum ita tormenta contemnant, ut exprimi eis veritas nullo

nullo modo possit: Quidam etiam amuletis silentiariis utuntur, quo minus confiteri possint, ut docet experientia. Vide Gram. *decis Neapol 8. num 3* & Bal *in c ad nostram ext. de probatio*. Gilhaus *cap 6 part 7 de tort n. 26.*

X.

So aber ein Person/ einer genugsamen unzweiffelichen überwunden/ und erfunden Missethat halben/ nach laut dieser unser/ und deß Heiligen Reichs Ordnung/ von der Oberkeit und Ampts wegen/ endlich an ihrem Leib oder Gliedern gestrafft werden solt/ also/ daß dieselbige Straff nicht zum Todt oder ewiger Gefängnuß fürgenommen würde: Mit Erkandtnuß solcher Straff/ soll es sonderlich auch gehalten werden/ als im 196. Articul/ anfahendt/ Item/ so ein person/ ec. angezeigt/ erfunden wird.

ANNOTAT.

Reus plena manifestaque probatione delicti peractus, eo pœnæ genere, quo neque vita ei auferatur, neque etiam perpetuis vinculis addicatur, puniendus est ad præscriptum *art. 196.*

Ewiger Gefängnuß/ veteri jure prohibitum est, ne quis perpetuis vinculis damnetur *l mandatis. ff de pœnis.* Cuiac. *14. obs. ca. 34.* Iul. Clar. § *fin. quæst.*

quæst 70. *nu* 5. Gilhauſ. *cap*. 1 *de mero imperio n*. 91 Sed in levibus delictis, in quibus jura ſive ſtatuta nullum decernunt peculare ſupplicium, de jure civili aliquando carcer ad tempus datur ad pœnam *l*. 1. § *fin*. *ff*. *de ale luſ & aleat*. Io. Pla. *in l nemo carcerem C de exact tribut*. *li* 10. Bart *in tract de carcer*. ut nimirum criminoſus in carcerem conjectus ad certum tempus ſolo pane & aqua maceretur aut alias caſtigetur. Et an carcer perpetuus vel ad tempus imponi poſſit per judices laicos, & an in uſu ſit. Vide Menoch. *arb*. *judic quæſt*. 89 *nu*. 1 Farin. *in quæſt* 19 *num* 31.

XI.

Von annemmen eines angegebenen Vbelthäters / ſo der Kläger Recht begehrt.

SO der Kläger die Oberkeit oder Richter anrufft / jemand zu ſtrengem Peinlichen Rechten / zu Gefängnuß zu legen / ſo ſoll derſelbig Ankläger die Vbelthat / vnd derſelben redlichen Argwohn vnd Verdacht / die peinliche Straff auff jhm tragen / zuförderſt anſagen / vnangeſehen ob der Ankläger den Angeklagten auff ſein Recht gefänglich einzulegen / oder ſich bey dem Beklagten zu ſetzen / begehren vnd erbieten würde: Vnd ſo der Ankläger das thut / ſoll der Angeklagt in Gefängnuß gelegt / vnd deß Klägers Angeben eigentlich auffgeſchrieben werden. Vnd iſt dabey ſonderlich zu mercken / daß die Gefängnuß zu Behaltung vnnd nicht zu ſchwerer / gefährlicher Peinigung der Gefangenen ſollen gemacht vnd zugericht ſeyn. Vnd wann

auch

auch der Gefangenen mehr dann einer ist/ soll man sie/ so viel gefänglicher Behaltnuß halb seyn mag / von einander theilen/ damit sie sich vnwarhafftiger Sage mit einander nicht vereinigen / oder wie sie ihre That beschönen wöllen/ vnterreden mögen.

ANNOTAT.

De captura Reorum contra quos se offert accusator.

Hoc articulo cavetur de crimine, cum judiciis & argumentis suspicionis judici ab Accusatore exponendo. Concordat art. 219. vers. Item daß durch die Oberkeit. Item *l. 2. §. 1. C. de exhib. reis* & *ven prius in princ. C. de Calumniator.*

So der Kläger. Quandoque plures accusatores se offerunt, tunc judicis officium est idoneum eligere. *l. si plures ff. de accus.*

Vnd so der Ankläger/ id est, delato crimine eiusque indiciis certis editis, reus carcere custodiendus est, *facit l. 2. in prin. ff. de custod. reor. d. l. 2. § fin. C. de exhib. reis.* atque etiam mulier, viri illustres, Doctores & alii de consuetudine carceri mancipantur, quæ consuetudo juri communi hoc casu derogat. Cla. *§ fin. quæst. 28. Vers. quæro igitur.* Fran. *Viu. lib. 2. com. opin. Verb. carcerari nu. 1 & 2.* Sed si reus satisdet de indicio

sisti,

sisti, non est in vincula conjiciendus ex epist. Div. Pii. *l. Divus Pius 3 ff de cust reo l qui crimen C de his qui accus l nullus C de exhib reis.* Clarus § *fin quæst. 46. vers. plerunq; vers. 6* & *vers. in hac autem 7 ibi, ubi vero.* quod tamen limitatur in crimine gravi, ubi pœna corporalis venit imponenda, *d. l. 3. vers nisi tam grave.* Clar. *d vers in hac autem.* Sed quid si reus qui videt se ad carceres conduci, appellet nunquid stante appellatione adhuc erit carcerandus R. quod sic, secundum Clar. § *fin quæst 46 nu. 2.*

Oder sich bey den Beklagten zu setzen/ ita fieri præcipit Iustinianus *in l ultima, C. de accusat.*

Und ist dabey sonderlich zu mercken / ita Vlpianus in *l aut damnum* § *solent ff. de pœnis*, prodidit: carceres ad continendos homines, non puniendos, aut excruciandos haberi & destinari debere. idem repetit Constant. *in l 1. C. de custod reor.* Menoch *lib. 2. Arbitrar casu 305 nu. 2.* prohibetur etiam infra *art penult. vers.* So werden auch/ ꝛc.

Wann der Gefangenen mehr dann einer ist/ ꝛc. Segregandi sunt criminis socii, ne forte de supprimendo crimine deliberent, vel etiam conspirent, ut ruptis vinculis, & effracto carcere evadant *l in eos ff de custod reor.* Hoc præter jus commune cautum videtur. Nam jure communi

mares

mares tantum & fœminæ separari iubentur. *l. quoniam. 3. C. de custod. reor.* accedit Fran. Viv. *lib. 2. opin. com. in verbo, carcerari nu. 2.*

XII.

Von Verhafftung deß Anklägers/ biß er Bürgschafft gethan hat.

SObald der Angeklagt zu Gefängnuß angenommen ist/ soll der Ankläger oder sein Gewalthaber/ mit seinem Leib verwahret werden/ biß er mit Bürgen/ Caution/ Bestand vnd Sicherung / die der Richter/ mit sampt vier Schöpffen/ nach Gelegenheit der Sachen/ vnnd Achtung beyder Personen für gnugsam erkennt/ gethan hat/ wie hernach folget. Vnd nemblich also/ daß er der Ankläger/ wo er die peinliche Rechtfertigung nicht außführen / oder dem Rechten verfolgen würde / vnnd die geklagten Missethat / oder aber redliche vnd gnugsame Anzeigung vnnd Vermuthung derselben in zimlicher zeit / die ihm der Richter setzen würde / nicht dermassen beweiß / daß der Richter vnd Gericht / oder der mehrer Theil auß ihnen für gnugsam erkannten / oder sonst im Rechten fällig würde / alsdann den Costen / so darauff gangen ist / auch dem Beklagten / vmb seine zugefügte Schmaach vnnd Schaden Abtrag thun wölle / alles nach Bürgerlicher Rechtlicher Erkändtnuß. Vnnd damit derselbig Gefangen Beklagt/

Beklagt / seiner erlittenen Kosten / Schmähe vnnd Schäden / desto außträglicher vnd fürderlicher Ergetzung vnd Abtrag erlangen möge / so soll zu seinem Gefallen vnd Willen stehen / den peinlichen Ankläger vor desselben Anklägers Ordentlichen Richter / oder dem peinlichen Gericht / dafür sich die Gerichtliche Vbung vnd Rechtfertigung erhalten hat / vmb solchen Kosten / Schmähe vnd Schäden / Rechtlich fürzunehmen / darinn auch summarie vnd ohn Zierlichkeit deß Rechtlichen Proceß / procedirt / gehandelt / vnnd die Vrtheil ohn weiter Appellation vnd Suchung / vollnzogen werden / dardurch doch demselben Peinlichen Gericht ausserhalb dieser Fälle / vnd weiter denn es vorgehabt / kein Bürgerlicher Gerichtszwang / vnnd Erkandtnuß zuwachsen soll.

ANNOTAT.

In hoc articulo agitur de cautione ab accusatore expensarum solvendarum, & injuriæ illatæ nomine præstanda, si non obtinuerit. Concordat art. 99. vers. Würde der Beklagte / etc. 201. vers. vnd was fürter / etc.

Similis cautio habetur *in l. si cui 7 in princ. ff. de accusat. & l. qui crimen. 5 in princ Cod. qui accusar. non poss.* Quæ quidem cautio debet fieri idonee fidejussoribus vel pignoribus, *l. 1. ff. qui satisd. cog.* Si fidejussoribus fit satisdatio, locupletes dari jubentur, non tantum facultatibus, sed etiam conveniendi facilitate *l. 2. in princ. ff. hoc tit.* Et quamvis leges interdum pluraliter

naliter fidejussores exigant. *l 1 l arbitro. 9 cum seq ff de satisd* Verius tamen est secundum VVesenbecium *in parat eod. tit* unum idoneum in civilibus sufficere, *l 2. cum aliquot seq ff. hoc tit.* In causis verò criminalibus pro qualitate delicti & personarum plures exiguntur, addatur Damhoud. *cap 5. pract crim.*

Soll der Anklåger oder sein Gewalthaber mit seinem Leib verwahret werden/ rc. Vide Hippol *in §. diligentem, num.* 208. *& infra art. 14.*

Gewalthaber / rc. An procurator intervenire possit in criminalibus, tractant Dd & Bart *in l. penult § 1 ff de publ. jud & in l. servum quoque § publ ff. de procurat.* Damhud *in prax crim. cap. 24.* Gail *obs 65 lib* 1 *& concordat infra art. 88.* ubi plura videre licet.

Zimlicher Zeit/ rc. Qui enim non intra competens tempus accusat, causæ renunciasse videtur. *l si ea. C. de his qui accus non poss.*

So soll zu seinem Gefallen vnd Willen stehen / rc. Reo pro restitutione omnium damnorum vel apud judicem ordinarium, vel capitalem eundem judicem, quo cognoscente se purgavit, conveniendi optio datur: & via posterior propter continentiam causæ, tutior atque expeditior videtur, Gail. *lib 1 obs. 32 pract obs.*

Erlinenen

Erlittenen Kosten/ rc. ut definiantur *in l. qui crimen, in fin C. de his qui accus. non poss. l. qui accusare C. de edend. l. actor. C. de probat.*

XIII.

Von Bürgschafft deß Anklägers / so der Beklagt der That bekäntlich ist / vnd redliche Entschuldigung solcher That halb fürgibt.

SO der Thäter der That ohne laugnen were / aber deßhalben redliche Entschuldigung / die ihn / wo er diß bewieß/ von peinlicher Straff entledigen möchten/ anzeigt/ vnd ihm aber der Ankläger solcher seiner fürgewendten Vrsachen vnd Entschuldigung nicht gestünde: So soll der Ankläger in solchem Fall dennoch auch/ nach Gelegenheit der Person vnd Sachen/ vnnd Erkändtnuß deß Richters/ sampt vier Gerichts Personen oder Schöpffen/ nach Notthurfft verbürgen / wo der Beklagt solch Entschuldigung also außführen würd/ daß er der beklagten That halb nicht peinlich Straff verwürcket hette / ihm alsdenn vmb solch Gefänglich einbringen / Schmach vnd Schaden / vor Gericht / wie obgemeldt / endlichs Bürgerlichen Rechtens zu pflegen / vnnd darzu alle Gerichts-Schäden außzurichten / nach Erkäntnuß desselben Gerichts schuldig seyn / vnnd soll nach solcher geschehener Bürgschafft mit Außführung der entschuldigten That / wie hernach im 151. Articul / anfahend: Item / So jemandt einer That bekanntlich

ist/ rc.

ist / rc. geschrieben stehet ; gehalten vnnd gehandelt werden / vnd in diesem Fall / vor solcher Außführung vnd sonder Erkändtnuß / peinliche Frag nicht gebraucht werden.

ANNOTAT.

Sanè licet reus crimen fateatur, si tamèn id legitimè defendere conetur, dicendum adhuc est, accusatorem in tantum cavere, quantum Iudici & assessoribus pro personarum & causæ qualitate & quantitate videbitur, debere, *juxta l 3. Cod qui accus. non poss. l cum apud. 20. ff jud. sol. l Grace § & post litem ff. de fidejuss.*

Nach Erkandtnuß schuldig seyn / rc. *juxta d. l. cum apud.* hæc de accusatore, sed quid de reo, potestne iste datis fideiussoribus à carcere dimitti? Clarus dicit, quod sic in causa levi, & ubi non ingeritur pœna corporis afflictiva. *§. fin qu 46 num. 6* allegans Gomez. *in c 5 de delict. n 8* vide accuratè enarratum per Menoch. *arb jud. lib 2 cent 3 casu 303 & casu 304*, ubi etiam declarat, qua pœna & quando plectatur fidejussor, sub cuius fideiussione relaxatus è vinculis carceratus fugiat.

XIV.

So der Kläger nicht Bürgen haben mag/ wie die Gegenhafftung geschehen mag.

Als lang vnd dieweil der Ankläger gemelter Bürgschafft nicht gehaben mag / vnnd doch dem strengen Peinlichen Rechten nachfolgen wolt: So soll er mit dem Beklagten biß nach Endung vorangezeigter redlicher Außführung / in Gefängnuß oder Verwahrung nach Gelegenheit der Personen vnd Sachen gehalten werden/ vnd dem Ankläger/ auch dem / der seine Entschuldigung außführen wolt / soll gegönnet werden/ daß die Leuth / so sie zu Bürgschafft oder Beweisung/ wie obsteht/ gebrauchen wöllen/ zu vnd von ihm wandeln mögen. So auch die Anklag/ von wegen Fürsten/ Geistlicher Personen/ oder Gemeiner/ oder sonst hoher Personen gegen den/ die geringers Stands seyn / geschicht: In solchem Fall mügen sich ander Personen vngefährlich nicht geringer Achtung/ denn der Beklagt/ an ihr statt neben den Beklagten gefänglich legen/ oder verwahren lassen. Vnnd ob auch dieselb eingelegte Person sonst Bürgschafft geben wolt / wie obgemeldt/ daß alsdann dieselbe Person ihrer Gefängnuß erlediget werden soll.

ANNOTAT.

Quod si accusator satisdare non possit, accusationem autem cœptam persequi velit, Vel carceri

ceri mancipandus, vel custodiæ tantum dandus est cum reo. Iul. Clar. § *fin. quæst. 18 numer* 2. & 4 *l. accusationis* 17. *in princ ibi, custodiæ similitudinem C de accusat. l.* 2. §. *fin. C de exhibend. reis l nullus eod c quisq;* 2. *quæst* 8.

Von wegen Fürstl. hoher Personen / ꝛc. Sic temperatur rigor *l. tunc convenit C. de accusat.* nec immeritò *ex l. fin Cod. de procur. l fin. Cod. de injur.* §. *fin. Institut eodem.*

XV.

Von einer andern Bürgschafft/so der Cläger den Argwohn der Missethat bewiesen hat/ oder die Missethat sonst bekänntlich ist.

WO der Kläger den Argwohn vnnd Verdacht bewiesen hat/ oder die beklagte Missethat sonst vnlaugbar ist/vnd der Thäter genugsam Entschuldigung derhalb/ als vor berührt ist/nicht außführen kan: So soll der Anklager alsdann verbürgen / dem strengen peinlichen Rechten / darumb der Beklagte angenommen ist/ nach dieser vnser / vnnd deß Reichs Ordnung nachzukommen/vnd zu weitterer Bürgschafft/in solchem Fall nicht verbunden werden. Vnnd was also durch Annehmung deß Beklagten / mit Klag / Antwort/ Bürgschafft/ Fragen/ Erfahrung / Weisung vnd anders gehandelt/ auch daranff geurtheilt würde/ das sol

alles der Gerichtschreiber ordentlich vnd vnterschiedlich beschreiben/ wie deßhalb hernach im 181. Articul/ anfahend/ Item/ ein jeder Gerichtsschreiber soll / rc. vnd in etlichen Blättern darnach / ein gemein Anzeigung vnnd Form solcher Beschreibung halb erfunden wirdt.

ANNOTAT.

In crimine notorio seu probata delatione, si reus suas exceptiones probare nequeat, tunc accusator tantum de persequenda accusatione cavebit.

Vnd was also / rc. Concordat infra *art* *181.* & aliquot sequentes: ubi commodius erit, officium actuarii seu scribæ judicii declarare.

XVI.

Von vnzweiffenlichen Mißthaten.

Es Ollen sonderlich Richter vnd Vrtheiler ermahnet seyn/ wo ein Missethat ausserhalb redlicher Vrsach/ die von peinlicher Straff rechtlich entschuldiget/ offentlich vnd vnzweiffentlich ist/ oder gemacht wird/ Als so einer ohn rechtmässig vnd getrungen Vrsach/ ein offentlicher/ muthwilliger Feind oder Friedbrecher were / oder so man einen an wahrer Vbelthat betritt: Auch so einer den gethanen Raub oder Diebstal wissentlich bey ihm hett / vnd das mit keinem Grund widersprechen/ oder rechtlichen verursachen oder verlegen möge/

möge/ als hernach bey jeder gesetzter peinlicher Straff (wann die Entschuldigung hat) funden wirdt: In solchen vnnd dergleichen offentlichen vnzweiffelichen Vbelthaten/ vnd so der Thäter die offen / vnzweiffelichen Vbelthat freventlichen widersprechen wolt / So soll ihn der Richter mit peinlicher / ernstlicher Frage zu Bekantnuß der Warheit halten / damit in solchen offentlichen / vnzweiffentlichen Missethaten die endlich Vrtheil vnnd Straff / mit dem wenigsten Costen / als gesein kan / gefördert vnnd vollnzogen werde.

ANNOTAT.

Agitur hic de notoriis seu manifestis criminibus, quæ si delatus & in carcere custoditus præfracto animo admissa negare audeat, vi torturæ ad confessionem & veritatem proprio ipsius ore convincendam adigi debet. Jul Clar. §. *fin quæst 8. num 2. facit l ea quidem C. de accusat. c. evidentia extra de accusat.* Gilhaus *cap. 6 part 7. de tortura, num* 113.

Hic articulus videtur artic. 69. repugnare, nisi forte quis dicat hunc 16. articulum loqui de crimine notorio, quod tamen à reo præfractè negatur, veluti si in flagranti crimine sit deprehensus: hoc enim casu non ad condemnationem, sed ad torturam procedendum est. Clar *d quæst. 8 n. 2. art.*

autem 69. loquitur de crimine sufficienter satisque probato, ubi sine tormentis reus interrogari & damnari potest. *Concord. Art.* 22. Hac igitur Constitutione dirimitur controversia Doctorum, & rejicitur sententia eorum, qui putabant ad damnationem requiri utrunque, & reum convictum de crimine, & illud confessum esse. Bapt. à Villalob *in litera A num.* 114 *vers & nota.* Francisc. Viv, *lib.* 2. *in verbo, convictus.*

XVII.

Wie der Ankläger nach Verhafftung deß Beklagten nicht abscheiden soll/ er habe denn zuförderst ein nämlich statt / wohin man ihm Gerichtlich verkünden soll/ benannt.

DEr Kläger soll auch / nach gefänglichem Annemmen deß Beklagten von dem Richter nicht abscheiden/ er habe ihm denn ein nämlich Hauß an einer bequemen/ sichern/ ungefährlichen statt oder ende benent/ dahin fürter die Richter alle Gerichtliche nothdürfftige Verkündigung zuschicken / und soll der Kläger dem Jenen/ der ihm solche Verkündigung zubringt/ von einer jeden Meil/ so er vom Gericht auß zu ihm lauffen muß/ einen zimlichen Bottenlohn/ nach gemeiner jeden Lands art/ Gewonheit/ zu geben schuldig und pflichtig seyn: Und wie der Ankläger solch end benennet / soll der Gerichtschreiber auch in die Gerichts Acta schreibẽ.

ANNO.

ANNOTAT.

Cavetur hîc de domicilio ab Accusatore indicando reo in carcere detento, quo acta ei sint transmittenda, si forte suorum negotiorum causa abire & abesse cogatur.

Multæ possunt esse causæ, cur quis absens esse debeat, ut causa Reipub. studiorum &c. *Authent. habita. Cod ne fil propat. l. si longius ff de iud. l. nec non in prin. cum l seq ff. ex quib. caus. major.* Bald *in l. cum quidam ff. de acquir. hered.*

Vnd soll der Kläger/ ꝛc. Accusator mercedem viatori, qui denunciat, à loco judicii ad nominatam à se domum decurrenti, è cuiusque regionis consuetudine æstimandam, solvere tenetur.

XVIII.

Von den Sachen / darauß man redliche Anzeigung einer Mißhandlung nemmen mag.

JN dieser vnser vnd deß Heiligen Reichs peinlichen Gerichts Ordnungen (als vor vnd nach stehet) ist gemeinen Rechten nach annemmens vnnd gefänglich haltens / auch peinlicher Frag halb / der jenen / so für

Mißthäter verdacht oder verklagt werden/ vnd deß nit geständig seyn/ auff redliche Anzeigung/ Warzeichen/ Argwohn vnnd Verdacht / der Mißhandlung gesetzt/ dieselben Sach oder Warzeichen/ so ein redlich gnugsam Anzeigen/ Argwohn oder Verdacht geben / seynd nicht möglich alle zu beschreiben. Damit aber dennoch die Amptleuth/ Richter vnd Vrtheiler / so sonst dieser Sach nicht bericht seyn / desto baß mercken mögen/ worauß ein redliche Anzeigung / Argwohn oder Verdacht/ einer Mißhandlung kommen/ so sind deßhalben die nachfolgenden Gleichnuß einer redlichen Anzeigung/ Argwohns oder Verdachts / wie das ein jeder nach seinem Teutschen nennen / oder erkennen kan/ hernach gesetzt.

ANNOTAT.

Tractat Articulus, quæ indicia ad torturam sufficiant, vel non sufficiant, arbitrio Judicis esse relinquenda.

Concordat art. 24. vers. Wann nicht möglich/ art 25 vers. Item/ so man/ ibi, so man nicht alle / ꝛc. & art 27 vers. Wo aber. item *l testium fides.* 3. §. *quæ argumenta ff. de test* Accedit Francisc. Viv. *lib. 2 com. opin in verbo, arbitrio Iudicis, nu.* 9. Clarus § *fin quæst. 20. in princ ibi, hoc præmisso. & vers. ad torturam, & quæstio 64 vers dixi quoq; ibi, in hoc autem.* Gilhaus *cap. 6. part 7. sect. 2 num 5. de tortura seu quæstionib* ubi indicia judici arbitraria esse expresse pronunciat, ideo

ideò ad hoc judicis arbitrium instruendum proponuntur hic & in sequentibus articulis aliquot regulæ.

Redliche Anzeig / ꝛc. Latine indicium sufficiens dicitur.

Seynd nicht müglich alle zu beschreiben / ꝛc. Indicia certis legibus definiri non possunt. argum. *l. 3. §. ejusdem quoq; ff. de testib.* Bart. Paul. de Castr. & alii, *in l. 1. ff. de quæstio.*

XIX.

Von Begreiffung deß Wörtleins / Anzeigung.

WO wir nachmahls redliche Anzeigung melden / Da wöllen Wir allwegen / redliche Warzeichen / Argwohn / Verdacht und Vermuthung auch gemeint haben / und damit die übrigen Wörter abschneiden.

ANNOTAT.

Quoniam ex verborum prolixitate vel ambiguitate spinosi homines plerunque occasionem argutandi arripiunt, ideò hoc articulo cavetur, quid sub nomine indiciorum intelligi debeat.

Redliche Anzeigung / Argwohn / rc. Etsi secundum Menoch. *de præsumptionib. lib 1 quæst. 7. numer. 2. 5. & 6* indicium, conjectura, suspicio & signum differant; in materia tamen proposita sub vocabulo indiciorum hæc omnia continentur: facit Farinac. *in prax. crimin quæst. 36.*

Indicia licet sint arbitraria, ut dictum in art. præced attamen extra omne dubium dupliciter considerari possunt; Quædam enim indicia sunt omnibus delictis communia: quædam hujus vel alterius delicti sunt propria. Inde articuli peculiares: Von gemeinen Argwohnen / so sich auff alle Missethat ziehen / rc. Item / von Anzeigungen / so sich auff sonderliche Missethat ziehen / rc. Ex illis indiciis rursus alia sunt, quæ non nisi aliis concurrentibus sufficiunt, *ut art 25.* Alia, quorum quodque per se solum sufficit ad torturam, *ut art. 29.*

XX.

Daß ohn redliche Anzeigung niemand soll peinlich gefragt werden.

WO nicht zuvor redlich Anzeigen der Missethat / darnach man fragen wolt / vorhanden / vnnd beweist würde / soll niemands gefragt werden / vnnd ob auch gleichwol auß der Marter die Missethat bekannt würde / so soll doch der nicht geglaubt / noch jemands darauff

darauff verurtheilt werden. Wo auch einige Oberkeit oder Richter / in solchem überführen / sollen die dem / so also wider Recht / ohn die bewiesen Anzeigung gemartert wer / seiner Schmach / Schmertzen / Kosten / und Schaden der gebühr Ergetzung zu thun / schuldig seyn.

Es soll auch kein Oberkeit oder Richter in diesem Fall kein Urphede helffen schützen oder schirmen / daß der gepeinigt seine Schmach / Schmertzen / Kosten und Schaden mit Recht / doch alle thätliche Handlung außgeschlossen / wie recht / nicht suchen möge.

ANNOTAT.

Ne quis sine legitimè probatis indiciis torqueatur, dictum est supra *in art. 6. 7. & 8.* & habetur hic.

Und ob auch gleichwol auß der Marter / etc. *textus in l 1 § divus Severus. ff de quaestion.* Blanc. *de indic. n. 211.* Mascard. *de prob. conclus 1385. nu. 5.* Limitatur, ut dicit Mascard *conclus 353 num 30.* Farinac. *quaest 83. cap. 1 num 20.* Hipp. de Marsil. *in pract crim § occurrit, nu. 1. & seqq.* Clar. *§ fin quaest 55 numer. 14.* Item confessio facta metu tormentorum, vel saltem per minas & in loco tormentorum sine praecedentibus legitimis indiciis non nocet *d l. 1. § si quis ultrò, ibi, nonnunquam etiam ultro, & ibi glo ff d. tit* Mascard. *d conclus. 353. num. 14 & 17 & conclus. 1102 num 11.* Paris de Put. *in tract. Syndicat. verb torturae, cap. 1 numer. 26.* Damhud. *cap. 54. num. 18.*

22 & 24. Carer. *in pract crim. in 2. Tractat. de indic § in text ibi, formidine tormentorum, num.* 8 Farinac. *quæst. 83 cap. 2. numer. 37. & 41. & quæst 73. cap 2. num. 56.*

Wo auch einige Oberkeit / ꝛc. Concordat, *art. 21 in fine, & art. 61 Vers ultim.* Injuriarum tenetur judex, qui contra jus quæstionem de aliquo habuit, Bald. *in rub C de pæn. jud. male jud.* Cravet *cons 806. num 10* Gilhaus *in comment. de injur § 5 num. 243.* Quinimò non desunt, qui existimant, judicem, qui injustè vel indebitè per dolum tormentis subjecit aliquem, mortis pœna afficiendum esse. Mars *in pract crim §. expedita, numer 82.* Cravet *d. consil.* Clarus §. *fin. quæst 64 num. 2.* Menoch *de arbit Iud qu. lib 2 cent. 4 casu 340. num. 3.* quod tamen ita demum verum esse autumant, si inique tortus decesserit, alias saltem pœna arbitraria plectendum esse judicem opinantur.

Es soll auch kein Oberkeit / ꝛc. Hinc processus relaxationis juramenti ad effectum agendi impetramus. *Ordin. Cam part. 2. cap. 24.* Geil. *pract. observat. lib 1 observat 22.*

Doch alle thätliche Handlung außgeschlossen / ꝛc. Bene Calistratus ex decreto D. Marci: Optimum est, inquit, ut si quas te putas habere petitiones, actionibus experiaris. *l penult ff. ad l. Iuliam de Vi privat.*

XXI.

XXI.

Von Anzeigung derer die mit Zauberey wahrzusagen vnterstehen.

ES soll auch auff der Anzeigen/ die auß Zauberey oder ander Künsten warzusagen sich anmassen/ niemands zu Gefängnuß oder peinlichen Frag angenommen/ sondern dieselben angemasten Warsager vnnd Ankläger sollen darumb gestrafft werden. So auch der Richter darüber auff solche der Warsager angeben/ weiter fürführe/ soll er dem Gemarterten/ kosten/ Schmertzen/ Injurien vnd Schaden/ wie im nechst obgesetzten Articul gemeldt/ abzulegen schuldig seyn.

ANNOTAT.

Cùm magi & arioli, Germanicè, Wahrsager/ vel potius Lügensager/ consulentes Diabolum in cristallo, speculo vel vitro polito; ad quæstiones propositas nõnunquã verè,ut mẽtienti sibi fides habeatur,aut si ignorant verum;per ænigmata respondere, imò plura mendacia, quã vera proferre soleant,ut testatur Godelman *intract de mag & Venef lib* 1.*cap*.3 *num* 2. Gilhaus.*cap*.2.*tit*.17 *n*.4. rectè hac constitutione cavetur,ne indiciis, quæ à magis proferuntur, fidem judices habeant, sed caveant,ne errent moti ex divinationibus,Blanc. *de indic. num*. 397. ubi tamen hoc malè sentit.

licere

licere maleficium per maleficium tollere. Nunquam enim malum licet, ut bonum sequatur, nedum ut malum cesset: Quia Satan, qui per magos loquitur, pater est mendacii & homicida ab initio. *Ioh 8. Vers. 44.* Vide Pet. Binsfeld. *de malef memb. 2. conclus 7. dub. 2.*

Darumb gestrafft werden/ ꝛc. *per l nemo, C. de malef & mathemat. l. item apud Labeonem. §. Astrologus. ff de injur. ibi: quod constitutiones eum teneant.* ubi gloss dicit gladio puniendum. unde Chrysostom. Si medicus potionem dat, accipienda est, nec curiosè inquirendum qualis, sed habenda uti sanitati conducenda. Ita si magus est, non modo non inquirendum qualis sit, sed etiam vox fugienda & damnanda est. *de fato, serm. 7.*

Abzulegen schuldig seyn/ ꝛc. *d. l. item apud Labeonem, &c.*

XXII.

Daß auff Anzeigung einer Missethat / allein peinliche Frag / vnd nicht ander peinlich Straff soll erkannt werden.

Es ist auch zu mercken/ daß niemand auff einigerley Anzeigung/ Argwohns / Wahrzeichen oder Bedacht

dacht / endlich zu peinlicher Straff sol verurtheilt werden / sondern allein peinlich mag man darauff fragen / so die Anzeigung / als hernach funden wird / genugsam ist. Denn soll jemand endlich zu peinlicher Straff verurtheilt werden / das muß auß eigen bekennen / oder Beweisung (wie an andern Enden in dieser Ordnung klärlich funden wird) beschehen / vnd nicht auff Vermuthung oder Anzeigen.

ANNOTAT.

Ad indicia criminis accusatus torqueri tantum, sed ex propria confessione, & ex sufficienti probatione condemnari debet. concordat *art. 20 & qua ibi dicta sunt.* Clar. *quaest. 66. Vers. debent autem § fin.*

Daß niemand auff einigerley Anzeigung / ꝛc. Notandum usum indiciorum diligenter attendendum esse, ne latius trahantur, quam debeant; Quorum quædam generalia & remota, alia propria sunt & proxima. Bart. *in l maritus ff de quaestion.* Hip. de Marsil. § *diligenter. num 177.* Gilhaus. *cap. 6 part. 1 nu 52. de praesump. ubi late. fol 380. 381.*

Beweisung / ꝛc. Cum in criminalibus de salute hominis agatur, ideò exactior & luce meridiana clarior probatio requiritur. Gilhaus. *dict. cap nu. 22. fol 384.*

Wie an andern Enden / ꝛc. *infra art. 96.*

XXIII.

XXIII.

Wie die gnugsam Anzeigung einer Missethat bewiesen werden soll.

EIn jede genugsame Anzeigung/ darauff man peinlich fragen mag/ soll mit zweyen guten Zeugen bewiesen werden/ wie dann in etlichen Articuln darnach von genugsamer Beweisung geschrieben stehet. Aber so die Hauptsach der Missethat mit einem guten Zeugen bewiesen würde/ dieselb/ als ein halb Beweisung/ machet ein gnugsam Anzeigung / als hernach in dem 30. Articul anfahendt: Item / ein halb Beweisung/ als so einer in der Hauptsach/ 2c. erfunden wird.

ANNOTAT.

Indicia ad torturam sufficientia non solum alleganda, sed etiam per duos saltem testes probanda sunt. *concordat art. 30 in fine. item artic. 6. Vers.* Auff ihn glaubwürdig gemacht/ Bapt. à Villalob. *in litera T. nu. 20.* Blanc. *num 46.* Clar. §. *fin. quaest. 22 num.* 1. Quod tamen limitatur, *ut infra art. 28 & 29.*

So die Hauptsach / 2c. Testimonium unius omni exceptione majoris testis de ipso crimine deponentis facit semiplenam probationem *d. art. 30.* Accedit gloss. *in l maritus. 20 ff de quaestio.* Clarus *in d. quaest. 22.* Gabriel. *lib. 1. de test. conclus.*

clus. 1 *num* 71. Limitatur si testis de auditu, vel aliquo actu, quamvis ad crimen proximè accedente, deponit Clar. *d. loc.*

XXIV.

Daß man auß den nachgesetzten Anzeigungen/ in vnbenennten vnd hierinn vnaußgetruckten Argwöhnigkeiten der Missethat/ Gleichnuß nemmen möge.

AVß diesen nachgesetzten Articuln / von Argwohn vnd Anzeigung der Missethat sagend/ soll in Fällen/ so darinn nicht benannt sind / Gleichnuß genommen werden. Wann nicht möglich ist / alle argwöhnige vnd verdächtliche Fälle vnd Vmbstände zu beschreiben.

ANNOTAT.

Cavetur hoc articulo ex indiciis nominatim hic expressis; ad non expressa, neque nominata per comparationem arguere licere, ita etiam infra art. 53. & 143.

Gleichnuß genommen werden / etc. A simili ad simile valet argumentum, nisi diversitatis ratio reddi possit. Everhard *in loco legal. à simili per totum.*

Wann nicht möglich/ etc. *l. non possunt ff. de legib.*

Von

XXV.

Von gemeinen Argwohnen vnd Anzeigungen / so sich auff alle Missethat ziehen.

ERstlich / von argwöhnigen Theilen / mit anhangender Erklärung / wie / vnd wann die ein redliche Anzeigung machen mögen.

Item / so man der Anzeigung / die in viel nachgesetzten Articuln gemeldt / vnd zu peinlicher Frag genugsam verordnet sind / nicht gehaben mag / so soll man Erfahrung haben / nach den nachfolgenden vnd dergleichen argwöhnigen Vmbständen / so man nicht alle beschreiben kan.

Erstlich / Ob der Verdacht ein solche verwegene oder leichtfertige Person / von bösem Leumuth vnd Gerücht sey / daß man sich der Missethat zu ihr versehen möge / oder ob dieselbige Person dergleichen Missethat vormals geübet / vnterstanden hab / oder beziehen worden sey. Doch soll solcher böser Leumuth nicht von Feinden oder leichtfertigen Leuthen / sondern von vnpartheylichen redlichen Leuthen kommen.

Zum andern / ob die verdachte Person an gefährlichen Orthen zu der That verdächtlich / gefunden oder betretten würde.

Zum dritten / Ob ein Thäter in der That / oder dieweil er auff dem Weg / darzu oder davon gewest / gesehen worden / vnd im fall / so er nicht erkannt were / so soll man Auffmerckung haben / ob die verdachte person eine solche Gestalt / Kleider / Waffen / Pferd oder anders habe / als der Thäter obbemelter massen gesehen worden.

Zum

Zum vierdten/ ob die verdachte Person / bey solchen Leuthen Wohnung/ oder Gesellschafft habe / die dergleichen Missethat üben.

Zum fünfften/ soll man in Beschädigungen / oder in Verletzungen warnemmen/ ob die verdachte Person, auß Neid/ Feindschafft/ vorgehender Trawe/ oder gewartung einiger Nutz zu der gedachten Missethat Vrsach nemmen möcht.

Zum sechsten/ so ein Verletzter oder Beschädigter auß etlichen Vrsachen jemand der Missethat selbst zeihet/ darauff stirbt/ oder bey seinem Eyd bethewret.

Zum siebenden / so jemand einer Missethat halb flüchtig wird.

XXVI.

Zum Achten.

SO einer mit dem andern vmb groß Gut rechtet/ das darzu der mehrer theil seiner Nahrung/ Haab vnd Vermögens antrifft/ der wird für einen Mißgönner vnnd grossen Feind seines Widertheils geacht. Darumb/ so der Widertheil heimlich ermordet wird/, ist ein Vermuthung wider diesen Theil/ daß er solchen Mord gethan hab/ vnd wo sonst die Person ihres Wesens verdächtlich were / daß er den Mord gethan/ die mag man / wo er derhalb nicht redliche Entschuldigung hette/ gefänglich annehmen/ vnd peinlich fragen.

ANNOTAT.

Indicia omnibus delictis communia enumerantur in his duabus Constitutionibus octo; Quorum

Quorum 1. consistit in qualitate personæ, vita anteacta, & fama.

Leichtfertige Person/ ꝛc. Quæ dicantur leves vel viles personæ: licet generaliter id judicis arbitrio remissum esse dicant Dd. ut videre est apud Bald. *in l. Grachus in princ C ad l Iul de adulter*. Monticel *in suo repertorio test. verbo vilis, vers 3. colum. 2.* tamen dicas viles personas eas dici, qui ex humili & obscuro genere nati sunt. Quædam verò viles sunt, à vilitate artificii, quales sunt histriones, joculatores, & alii: Quædam autem viles personæ sunt, quæ quamvis nullius artificii sint, tamen vel propter abjectam & inhonestam vitam, vel propter crimen admissum infamiæ nota, aut facti aut juris, afficiuntur insimul, & apud homines vilissimi reputantur, ut sunt lenones, meretrices & alii. Farin *lib. 1. tit 6. quæst. 55 & quæst 56 num 55 & seqq* Sed quomodo indicia ex persona sumantur, explicat Blanc *copiosè de indic. numer 241 & aliquot seqq.*

Dergleichen Missethat zuvor geübt / ꝛc. Benè enim à præteritis ad præsentia concluditur. Everh. *in loco legal à tempore ad tempus* Gilhaus. *cap 6. part 7 de quæstionib. num 7. & 12.*

Doch soll solcher Leumuth nicht von Feinden / ꝛc. Inimici enim capitales tam de jure gentium quã civili veniunt repellendi à testimonio, nec indicium ad torturam faciunt. Menoch. *lib. 1. arb. jud quæst. 28 num 3* etiam in criminibus exceptis. Farinac *d lib quæst 53. num. 3 4 3 & aliis seqq.*

Sondern

Sondern von vnpartheylichen redlichen / ꝛc. Vide Gilhauſ. *cap 6 part 5 num 14. 29. & 38 de fama.*

Zum andern / ꝛc. Secundum indicium, ſi delatus in ſuſpectis locis, & ad delinquendum aptis deprehenſus fuerit. *l aut facta §. locus. ff de pœn.* Clar. *qu 21. Si aliquis viſus, &c* Carer. *in pract. num. 235.*

Zum dritten / ꝛc. Tertium indicium priori non diſſimile eſt, ſi reus in loco perpetrati criminis, tempore quo perpetratum aut ante vel poſt viſus ſit. Clar *d. verſ ſi aliquis.* Gilhauſ. *cap 6 part 7. de quæſtio Sectione 2. num 17 & 73.*

Ob die verdachte Perſon ein ſolche Geſtalt / ꝛc. Si delatus de facie non cognitus fuerit, quæri oportet, an ex ſtatura corporis, vel habitu ipſo, veſtibus aut aliis ſignis dignoſci potuerit: ut ſi forma pedis, quæ invenitur in nive, terra humida, vel pulvere ejus loci, in quo delictum patratum dicitur, correſpondeat formæ pedis accuſati. Menoch. *d præſumpt. lib. 5. præſump. 31. num. 12.* Maſcard. *de prob. concluſ 830 num. 11.* Gilhauſ. *cap. 6. part. 7 de Quæſtion. num 58.*

Kleyder / Waffen / Pferdt / ꝛc. Ita à veſtibus & equis indicium ſumit Cicero, Clodium pro inſidiatore proclamanti, *Orat. pro Milo.* nec non ex vultu, juxta illud, *Heu quam difficile eſt crimen non prodere vultu.* Item illud Terentii, *Erubuit, ſalva res eſt* Sic trepidatio rei facit contra eum quandam præſumptionem Bart *in l. fin ff. de quæſt* Clarus *qu 21. n. 39 ibi, cæterum ſola.* Zum

Zum vierdten/ etc. Facit indicium familiaritas sive conversatio cum facinorosis. Welchen kein Schelmen- oder Bubenstück zuviel ist. Dann gleich vnnd gleich gesellt sich gern / sagt das Sprichwort. quod pluribus authoritatibus comprobat Blanc. *de indic. num* 253. Gilhauſ. *supradict Sectiones num* 22.

Zum Fünfften/ etc. Quintum indicium oritur ex inimicitia capitali, spe commodi atque minis.

Auß Neid vnd Feindschafft/ etc. Hoc prolixè explicat Blanc. *de indiciis, num.* 175. *& seq* latè etiam Gilhauſ. *d. sect.* 2. *num* 23.

Vorgehender Trawe/ etc. Concordat art. 32. verſ. oder solche Missethat vor der Geschicht. item art. 44. verſ. oder jemand etc. Francisc. Viv. lib. 2. com. opin. verbo, inimicitiæ,& verb. homicidium commissum, num. 3. Bapt. à Villalob. *litera M nu.* 90. Gilhauſ *d loc. num.* 26. *& seqq* Hippol *in* § *diligenter, num.* 58.

Gewartung einiger Nutz/ etc. Concordat art 37. verſ. oder aber von seinem Todt/ etc. Ideò L. Cassius sapientissimus Iudex, teste Cicerone pro Roscio & Milone, in omnibus causis rationem commodi habere, de eaque quærere solebat.

Zum sechsten/ etc. Sextum indicium est testimonium læsi in articulo mortis, aut cum juramento factum facit *l si quis in graui* § *si quis moriens ff ad SC Syllan* Latè Blanc. *num.* 390. *& aliquot seqq de indiciis.*

Auß

Auß etlichen Vrsachen selbst ziehet / ꝛc. Hinc colligitur solam offensi attestationem per se, absque aliis causis & adminiculis non facere indicium sufficiens ad torturam. Ioach à Beust *in repet l. admonendi, num.* 1182. *ff. de jurejur* vide Gilhaus. *in dict sectione.* 2. *num* 31 *& seq.* Blanc. *d num.* 390.

Zum siebenden / ꝛc. Fuga causat septimum indicium: cum præsertim alia adminicula concurrant.

So jemand einer Missethat halb flüchtig wird / ꝛc. Fuga enim fugientem accusat, & in suspicionem sceleris adducit, *Novell.* 53 *cap.* 4 *§. igitur.* Mascard. *de probat. conclus.* 819. *num* 1. *& seq* Gilhaus. *d. loc num.* 35. Vigel. *de quæstionib. fol* 130. Quin & fuga sociorum inquisiti inducit indicium contra inquisitum. Gram. *decis.* 11. *num.* 14. Hipp *in d. §. diligenter, num* 41 *& seq.*

Octavum indicium habetur in art. 26. quando reus de omnibus vel majore parte bonorum litem cum læso habet. Blanc *de indic. num.* 125. Camerar. *in suis meditation. horar. Suc. med* 91. Bap. à Villal. *in liter. I. num.* 48.

Umb groß Gut rechtet / ꝛc. Sic præsumitur & odium debitoris contra creditorem, præsertim si hic æs suum acerbius exigat, Cicero *lib.* 8. *Famil. epist.* 12.

XXVII.

Ein Regel/ wenn die vorgemeldten argwöhnigen Theil oder Stück sammentlich oder sonderlich ein gnugsam Anzeigung zu Peinlicher Frage machen.

JM nechsten obgesetzten Articul werden acht argwöhnige Theil oder Stück/ von Anzeigung Peinlicher Frage funden / derselbigen argwöhnigen Theil oder Stück ist keines allein / zu redlicher Anzeigung/ darauff Peinliche Frag mag gebraucht werden / genugsam. Wo aber solcher argwöhnigen Theil oder Stück etlich bey einander auff jemand erfunden werden/ So sollen die jenen den peinlicher Frage halber zu erkennen und zu handlen gebühret/ ermessen/ ob dieselben obbestimpten oder dergleichen erfunden argwöhnigen Theil oder Stück / so viel redlicher Anzeigung der verdachten Missethat thun mögen / als die nachfolgenden Articul/der ein jeder allein ein redliche Anzeigung macht/ und zu peinlicher Frag gnugsam ist.

ANNOTAT.

Regula est, qua declaratur, quando ea indicia, quæ recensuimus, singula, aut juncta simul plura, ad quæstiones sufficiant.

So sollen die jenen/ ꝛc. ermessen/ ꝛc. Indicia an sufficiant, committitur judicis arbitrio, Vide supra *art.* 18. Hinc traditur distinctio indiciorum, quod alia levia, alia gravia sint. *l. cum res. C. de probat. l. civile. C. de furtis.* Myns. *obser.* 97. *cent.* 6. Blanc. *de indiciis, num* 10. ubi tradit modum cognoscendi leve vel grave indicium.

XXVIII.

Aber ein Regel in obbemeldten Sachen.

MEhr ist zu bedencken / wann jemand einer Missethat mit etlichen argwönigen Theilen oder Stücken/ als vorstehet/ verdacht wird / daß allweg zweyerley gar eben war genommen werden sollen. Erstlich/ der erfunden Argwöhnigkeit. Zum andern / was die verdachte Person/ guter Vermuthung / die sie von der Missethat entschuldigen mögen / für sich hab. Vnd so dann darauß ermessen mag werden / daß die Vrsachen deß Argwohns grösser sind / denn die Vrsach der Entschuldigung/ so mag alsdann peinliche Frag gebraucht werden. Wo aber die Vrsachen der Entschuldigung ein mehrer Ansehen vnnd Achtung haben/ dann etliche geringe Argwöhnigkeit/ so erfunden seyn/ So soll die peinliche Frage nicht gebraucht werden. Vnnd so in diesen Dingen gezweiffelt würde / sollen die jenigen/ so peinlicher Frage halber zu erkennen/ vnd zu handeln gebürt/ bey den Rechtsverständigen / vnnd an Enden vnd Orthen/ wie zu Ende vnserer Ordnung angezeigt/ Raths pflegen.

ANNO.

ANNOTAT.

Alia regula est eadem in re. Nam quoties quis ex aliquot supra indicatis indiciis onerari de delicto objecto potest, duo quæ sanè magni sunt momenti observanda veniunt.

Erstlich / der erfunden Argwöhnigkeit / rc. Ad fontem respiciendum esse non inconsultè monemur, unde nimirum sumpta sit, tale quippiam de accusato præsumendi occasio.

Zum andern / was die verdachte Person / guter Vermuthung / rc. Deinde, quæ ipse reus ad sui defensionem proferre possit. Dubia enim & parum concludens, imò Præsumptiva rei probatio, contrariam accusatoris probationem tollit: Satis enim est isto casu reo adnubilare fisci & accusatoris intentionem. Bart. *in l. non solum. §. sed ut probari. nu. 2. ff. de no. oper. nunc.* & alii multi, quos refert Farinac. *quæst. 72. num. 76.*

Wo aber die Ursachen der Entschuldigung ein mehrer Ansehen haben / rc. Major & fortior præsumptio minorem tollit. Mascard *de probat. conclus. 1224. num. 11.* Menoch *arb. jud. quæst. lib. 2. cas. 472. & de præsumpt lib. 1. quæst. 30. & 92.* Imò præsumptio non delicti excludit præsumptionem delicti. Gilhaus. *de præsump. num. 175. fol. 388.*

XXIX.

XIX.

Gemeine Anzeigung / der jeglich allein zu Peinlicher Frage genugsam ist.

SO einer in Vbung der That/ etwas verleurt/oder hinder ihm ligen oder fallen läst / daß man hernachmals finden vnd ermessen mag/daß es deß Thäters gewesen ist/ mit Erkündigung/ wer solches am nechsten vor dem Verlust gehabt hat / ist peinlich zu fragen / er würde dann etwas dargegen fürwenden / wo es sich erfünde/ oder bewiesen würde / daß es bemeldten Argwohn ableynet / alsdann soll dieselb Entschuldigung vor aller peinlicher Frag zu erfahren / fürgenommen werden.

ANNOTAT.

Dictum est de indiciis, quorum quodque per se solum non sufficit ad torturam : Sequuntur nunc alterius generis indicia, quorum quodque per se solum sufficit ad torturam.

So einer in Vbung der That etwas verleuret / ꝛc. Nonum indicium est, si res aliqua relicta sit in loco delicti perpetrati ; quæ demonstretur esse rei accusati vel inquisiti : Ex inventione enim earum rerum præsumitur delictum nedum commissum, sed etiam ab eo cuius res sunt. Blanc. *de indic. num. penult.* quem referendo sequitur Bonif *de furt. §. est 2. num. 50* Mascard. *conclus. 830 num. 10.* Exemplum, baculus, annulus &

armillæ Judæ, *Genes.* 38. *Vers.* 18. & Empedoclis crepidæ æreæ in Æthna repertæ. Empedocles enim Agrigentinus Pythagoricus immortalitatem affectans injecit se in flammas montis Æthnæ, quod ejus crepidæ, quas flamma eructavit, prodiderunt, ut refert Diog. Laert. lib. 8. de vit. Philosoph. & Horat. in art. Poet.

------ Deus immortalis haberi
Dum cupit Empedocles, ardentẽ frigidus Æthna
Insiluit. -----

Das bemeldten Argwohn ableinet/ꝛc. Si reus prælibatam præsumptionem elidat fortiori præsumptione, merito veniam meretur Menoch. *arb. jud. quæst. lib. 2. casu* 472. *num.* 14. 16. *& seq.* Gilhaus. *de quæstionib. num.* 59.

XXX.

EIn halbe Beweisung/ als/ so einer in der Hauptsach die Missethat gründlich mit einem eintzigen guten/ tügentlichen Zeugen / als hernach von guten Zeugen vnd Weisungen gesaget ist/ beweiset/ das heist vnd ist ein halbe Beweisung / vnd solche halbe Beweisung macht auch ein redliche Anzeigung / Argwohn oder Verdacht der Missethat. Aber so einer etliche Vmbstände/ Warzeichen/ Anzeigung/ Argwohn oder Verdacht beweisen will/ das soll er zum allerwenigsten mit zweyen guten / tüglichen / vnverwerfflichen Zeugen thun.

ANNO.

ANNOTAT.

Etsi testis unicus regulariter non probat, licet præclaræ Curiæ honore præfulgeat, *l jurisjurandi 9 § 1 C de test. c. Veniens c jurisjurandi, de testib.* facit tamen semiplenam probationem. Jason. *in l. admonendi. num. 166 ff. de jurejur.* atque ita, ut de reo suspecto reddito quæstio haberi possit.

So einer in der Hauptsach gründlich / ꝛc. Constitutio requirit duo in hoc casu, primum ut testis deponat de actu immediato, quod fit, si testis rationem per sensum corporeum rei convenientem & proprium reddat. Ang. *in l. solam. C. de testib.*

Mit einem einzigen guten tügentlichen Zeugen / ꝛc. Alterum quod exigitur, ut is testis unicus sit omni exceptione major. Concordat *art 23 supra.*

Als hernach von guten Zeugen gesagt ist / ꝛc. Infra 66. ubi explicatur, qui testes sint idonei.

Aber so einer etliche Umbstände / ꝛc. Vide supra art. 23. scilicet circumstantiæ & indicia duobus testibus idoneis probari debent.

Unverwerfflichen Zeugen / ꝛc. Hieron. de Mont. *tract. de fin reg. cap 53 numer* 11. dicit testes invulnerabiles & ita compositos esse oportet, ut eis nihil objici possit nulla inhabilitas, nullus defectus.

D 2 XXXI.

XXXI.

So ein überwundner Mißthäter / der in seiner Missethat Helffer gehabt/ jemand in der Gefängniß besagt/ der ihm zu seiner geübten erfunden Missethat geholffen habe/ ist auch ein Argwöhnigkeit wider den Besagten / so fern bey solcher Besagung nachfolgende Umbstände vnd Ding gehalten vnnd erfunden werden.

Erstlich/ daß dem Sager die beklagt Person in der Marter mit Nahmen nicht fürgehalten / vnd also auff dieselbig Person sonderlich nicht gefragt / oder gemartert worden sey/ Sondern daß er in einer Gemein gefragt/ wer ihm zu seiner Mißthaten geholffen/ den Besagten von ihm selbst bedacht vnd benannt habe.

Zum andern / gebürt sich / daß derselbig Sager gar eygentlich gefragt werde/ wie/ wo/ vnd wann ihm der Besagt geholffen / vnnd was Gesellschafft er mit ihm gehabt hab/ vnd in solchem soll man den Sager fragen/ aller möglicher vnnd nothdürfftiger Umbstände / die nach Gelegenheit vnd Gestalt jeder Sach/ aller best zu nachfolgender Erfindung der Warheit dienstlich seyn mögen / die allhie nicht alle geschrieben werden / aber ein jeder fleissiger vnd verständiger selbst wol bedencken kan.

Zum dritten/ gebürt sichs zu erkunden/ ob der Sager in sonder Feindschafft/ Unwillen oder Widerwertigkeit/ mit dem Versagten stehe. Dann wo solche Feindschafft/ Unwillen / oder Widerwertigkeit / offentlich were/ oder erkündiget würde/ so were dem Sager/ solcher Sag/ wider den Besagten nicht zu glauben/ er zeige denn deßhalb sonst so gläublich / redlich Ursach vnd Warzeichen an/ die man auch in Erkundigung erfünde/ die ein redliche Anzeigung machen.

Zum

Zum vierdten/ daß die besagte Person also argwönlich sey/ daß man sich der besagten Missethat zu ihr versehen möge.

Zum fünfften/ so soll der Sager auff der Besagung beständig bleiben/ Jedoch so haben etliche Beichtvätter ein Mißbrauch/ daß sie die Armen in der Beicht vnterweisen/ ihre Sag/ so Sie mit Warheit gethan haben/ am letzten zu widerruffen. Das soll man / so viel das geseyn kan/ bey den Beichtvättern fürkommen / wann niemand gezimbt/ wider ein gemeinen Nutz den Vbelthätern ihre Boßheit decken zu helffen/ die den vnschuldigen Menschen zu Nachtheil kommen mag. Wo aber der Sager sein Besagung oder dargeben / am letzten widerrufft/ die er doch vor mit guten erzehlten Vmbständen gethan hett/ vnd geacht möcht werden / er wolt seinen Helffern damit zu gut handeln/ oder daß er vielleicht deß durch seinen Beichtvatter / als obgemeldt ist/ vnterwiesen wer/ Alsdann muß man ansehen deß Sagers angezeigte vnnd andere erkundigte Vmbstände/ vnd darauß ermessen / ob die Versagung ein redliche Anzeigung der Missethat geb oder nicht. Vnd in solchem ist sonderlich auch ein Auffsehens zu haben / vnd zu erfahren/ den guten oder bösen Standt vnd Leumut deß Versagten / vnnd was Gemeinschafft oder Gesellschafft er mit dem Versager gehabt habe.

ANNOTAT.

Confessio conuicti de crimine, cuius socios habuit, si quem eorum nominarit, cuius ope crimen perpetrarit, prægnans est præsumptio contra indicatum, modo alia adminicula concurrant Menoch. *de præsump lib* 1. *quæst.* 89. *numer.* 73.

Quorum hic quinque recensentur. Farinac. *de indic quæst 43 num 145 & seq item num 163. 164. 165. & seqq.*

Sondern daß er in gemein gefragt / ꝛc. Regulariter reus non debet interrogari de sociis. *l ult. C. de accus* Clar. *in § fin quæst. 21* Vers. *dictum socii* nisi in criminibus exceptis: sed quinque requiruntur, ut locus sit torturæ nominante socio socios. 1. ut reus in genere, non in individuo interrogetur, quis ei socius criminis fuerit *argum. l* 1. § *qui quæstionem 21 ff de quæstion* Ratio à Dd redditur hæc, quia si in individuo fieret interrogatio, esset potius quædam suggestio, quam requisitio *d l. 1. § quæstionem, &c* Menoch. *arb jud quæst lib 2 casu 474 num 53.* Mascard. *de prob conclus.* 1311 *num 39.* Farinac *d quæst. 43. num 147.* Quid autem si reus socium sponte & absque tortura nominaret? certè hæc nominatio nullum facit indicium idoneum ad torturam. Farin. *quæst. 43 num 189 in prax crim.* Menoch. *d. loc. numer. 66.* Gilhaus. *de quæstion numer 44.* Sed tamen benè aperit viam judici, ad inquirendum & assumendum alias informationes contra nominatum. Clar. *in d quæst 21 num. 4*

Zum andern/ ꝛc. Secundo requiritur, ut interrogetur de omnibus circumstantiis quomodo, quo in loco, & quo tempore socius, quem nominavit, ei præsto fuerit, &c.

Was

Was Gesellschafft/ rc. Sive quos tractatus de patrando maleficio inter se habuerint Mascard. *de probat. conclus. 1386.* Tractare est deliberare ac cogitare de aliquo, ut inquit Innocent *in cap. bona memoria, in Verbo, tractatum, de electio.* Blanc. *num 225 de indic.*

Zu Erfindung der Warheit dienstlich / rc. Ex interrogatione enim judici constare potest, an verisimilia dicat interrogatus, & ita an ei fides habenda sit, nec ne? Alex. *cons 89 num 9 lib. 3.* Menoch. *d casu 474 num 58. & 59.*

Zum dritten/ rc. Tertium requisitum, ut judex inquirat, an inter reum nominantem socium, & socium nominatum sint inimicitiæ, jurgia, aut quæ alia offensionis causa inter eos intervenerit. Inimicorum enim quæstioni nulla fides habenda est, quia facile mentiuntur *l. 1. § præterea 24. ff. de quæstio*

So were dem Saager/ rc. Inimicus enim inimico nocere velle & factis & verbis præsumitur, Blanc. *de indic num. 106.* maximè si intercedat capitalis inimicitia, & quæ sit capitalis vel non, relinquitur arbitrio judicis. Iul. Clar *in § ultimo quæst 24 Vers item quæro* Oldendorp *Enchirid. excep pag 120 nu 7* Reuberus *in tract de testib. pag 65. & 127.*

Zum vierdten/ rc. Quartum requisitum est, ut talis sit socii persona, & iis moribus, quæ de ejuscemodi commisso merito in suspicionem venire posset.

Also argwöhnlich sey/ ꝛc. Vt qui semel malus, semel homicida, semper præsumatur malus in eodem maleficio. Dynus *in c. qui semel, de reg jur. in 6.*

Zum fünfften/ ꝛc. Quintum requisitum, ne quid tortus vacillet; aut ex confessione mutet, sed constanter citra vim & vincula rogatus, denuò repetat, ratificetque dicta.

Beständig bleiben/ ꝛc. Perseverare dicitur, quando non territus tormentis, & extra torturæ locum perseverat, & nominationem ratificat. Farin. *quæst. 43 num 138.*

Jedoch so haben etliche Beichtvätter/ ꝛc. Confer art. 103. facit *l. addictos C de Episc. audient.* Et ad Episcoporum culpam redundabit, quod à monachis, clericis synoditis, hac in parte peccatum cognoverint, nec vindicaverint.

In der Beicht vnterrichten/ ꝛc. Nemo nec ex suo, nec alieno dolo vel calliditate relevari debet. *L. verum. § tempus ff pro socio. c. ex insinuatione, in fine, extra de appellat.*

Die er doch zuvor mit guten Vmbständen gethan hätt/ ꝛc. Vide Hippol *in pract. criminal. §. restat, n. 16. 17. & seq.* Farinac. *quæst. 46. numer. 74. de indic. & tortura* Secus autem si in articulo mortis constitutus, puta in patibulo dicat ad suæ conscientiæ exonerationem, falso se aliquem inculpasse: per talem enim exculpationem taliter enervantur vires primæ depositionis seu inculpationis,

tionis, ut inculpatus non torqueri posſit. Farin. *d. loc num. 68. & quaſt. 43. num.* 11.

XXXII.

SO einer/ wie vor von gantzer Weiſung geſagt iſt/ gnugſam überwieſen wird / daß er von ihm ſelbs ruhms/ oder ander weiß/ vngenöther ding geſagt hett/ daß er die beklagte oder verdachte Miſſethat gethan/ oder ſolche Miſſethat vor der Geſchicht zu thun/ getrohen hett/ vnd die That auch darauff in kurtzer Zeit erfolgt were/ vnd es were ein ſolche Perſon/ daß man ſich derſelben That zu ihr verſehen mag/ wird auch für redliche Anzeigung der Miſſethat gehalten / vnd iſt peinlich darauff zu fragen.

ANNOTAT.

Indicium ad torturam oritur ex confeſſione facta extra judicium ſerio, non etiam jocosè, licet parte abſente, &c. Accedit Jul. Clar. §. *fin. quaſt.* 21. *Verſ. confeßio extrajudicialis.* Bapt. à Villalob. *in litera C. num. 135.* Gomez. *de delict. cap. 13. ſub num. 8.* Felin *in c. olim. de reſcript.* Maſcard. *concluſ. 349. de probat.*

Ruhms oder anderer weiß geſagt hätte / ꝛc. Jactatio facit indicium. Blanc. *de indiciis, numer. 184.* Hippol. § *diligenter, num. 36. & 78. 85. 86.* Maſcard. *de probat. concluſio. 871.* Menoch. *arb. jud. caſu 331.*

zu thun gedrawet hette/ rc. Nam ex verbis minatoriis antecedentibus ipsum crimen conjecturari potest, & ideò gravior erit præsumptio, si maleficium fuerit secutum post minas. Blanc. *de indiciis, nu 180 181.*

Vnd es were ein solche Person / rc. Dd. communiter distinguunt, quod aut ille qui minas fecit, solitus est minas exequi; & est vir potens, & præsumptio sit, ita tenet Specul *de præsump. § species, Vers sed pone P minatus est.* & Alberic *in l. metum C. quod met caus.* Aut est homo vilis impotens ad talia, nec solitus minas exequi, tunc secus, *text in l 1. C. si quis imperat. malè.* Huc pertinet versus: Sæpè minus faciunt homines, qui magna minantur.

XXXIII.

Von Anzeigung / so sich auff sonderliche Missethaten ziehen/ vnd ist ein jeder Articul zu redlicher Anzeigung derselben Missethat gnugsam / vnd darauff peinlich zu fragen.

Von Mord / der heimlich geschicht/ gnugsam Anzeigung.

Item / so der Verdacht vnd Beklagt deß Mords halber/ vmb dieselbig zeit/als der Mord geschehen/ verdächtli-

verdächtlicher weiß/ mit blutigen Kleidern oder Waffen/ gesehen worden/ Oder / ob er deß ermordten Haab genommen / verkaufft / vergeben / oder noch bey ihm hett/ das ist für ein redlich Anzeigen anzunemmen/ und peinliche Frag zu gebrauchen / er könnte denn solchen Verdacht mit glaublicher Anzeig oder Beweisung ableinen/ das soll vor aller peinlicher Frag gehört werden.

ANNOTAT.

Propria certorum maleficiorum indicia enumerantur hoc articulo cum undecim sequentibus: Et primum quidem indicia legitima homicidii clandestini.

Mit blutigen Kleidern oder Waffen / rc. Visus cum armis & vestimentis sanguine conspersis, in loco homicidii occultè perpetrati, contra talem indicium propinquum militare censetur. Bald. *in l. fur est ff de furt* Farinac. *quæst. 36 num. 127.* *concord art. 25. Vers.* Zum andern/ rc. & *art. 29.* accedit Blanc *numer. 297.* Clar. § *fin. quæst. 21.* *Vers. si aliquis. 40.* ubi dicit se vidisse ejusmodi indiciis oneratos condemnari, non tam ordinaria, sed extraordinaria pœna. adde Carer *in crim. pract.* § *homicid c ultimo num. 39.*

Oder ob er deß ermordten Haab genommen/ rc. Insuper est indicium homicidii, si reus res interfecti abstulerit, easve vendiderit, donaverit, aut penes se habeat Quod locum habet in homine malæ conditionis; secus si vitæ & famæ sit integræ. Clar.

Clar. *dict. quæst.* 21. *vers. ult.* Menoch *de præsumpt. lib.* 1. *quæst.* 89. *numer* 117. & 135. Decian. *in consil.* 39 *lib.* 1. *per totum.*

Er köndte denn solchen Verdacht ableinen / etc. Vt si reus probet, se gladium in loco delicti repertum alteri commodasse, vel sibi subtractum fuisse Boer. *decis.* 165. *num.* 2. aut se justo titulo eas res possidere, tunc indicia diluuntur. Zang. *de quæst. cap.* 2. *num* 57.

Hisce indiciis Dd. annumerant emissionem sanguinis ex occisi vulnere promanantis, reo ad id adducto. Vide Gilhaus *de quæst. num.* 77. & *seqq. sect.* 2. quod tamen valde leve indicium esse autoritate Zang *de quæstio c.* 2. *num* 60. judicat, facit ad hoc Gomez. *variar. resol lib.* 3. *cap.* 13. *num.* 15.

XXXIV.

Von offentlichen Todtschlägen / so in Schlagen oder Rumoren vnter vielen Leuthen geschehen / das niemand gethan will haben / gnugsam Anzeigung.

Todtschläge / so in offenbahren Schlagen oder Rumoren beschehen / daß niemand Thäter seyn will: Ist dann der Verdacht bey dem Schlagen auch mit dem Entleibten widerwertig gewest / sein Messer gewonnen /

nen/ vnd auff den Entleibten gestochen / gehawen / oder sonst mit gefährlichen Streichen geschlagen: Solches ist ein redliche Anzeigung der geübten That halber/ vnd peinlich zu fragen / Vnd wird solcher Verdacht noch mehr gestärckt / wo sein Wehr blutig gesehen worden were. Wo aber solcher oder dergleichen nicht vorhanden/ob er dann gleich vngefährlicher weiß bey dem Handel gewesen / soll er peinlich nicht gefragt werden.

ANNOTAT.

Agit de indiciis homicidiorum manifestorum, quæ per rixas & clamores in pugnas desinentes concurrente vulgo fiunt, quorum tamen autores ignorantur.

Ist dann der Verdacht bey dem Schlagen / ꝛc. Ex hoc versiculo expresse colligitur, quod sola inimicitia sine aliis adminiculis sufficiens indicium ad torturam non faciat. Idem tenet Hippolyt. de Marss. *in §. diligenter, de accusat. Vers. mihi autem, &c. num. 70. & seqq.* Ant. Gomez. *lib. 3. Var. resol cap 13. num. 11.* Vide supradicta *ad art. 29.* Si verò inimicus fuerit autor rixæ, sive pugnæ interfuerit, & interfectum percusserit: hinc sufficiens indicium peti potest. *text hic.* & confirmat Gail. *lib. 2. obs. 109. num. 3. & seq.*

Wo sein Wehr blutig gesehen worden / ꝛc. Auget indicium gladius sanguine pollutus. Boet. *quæst. 165. num. 2.* Menoch. *de præsumpt. lib. 1. quæst. 89. num. 135.*

Wo

Wo aber solcher nicht vorhanden/ꝛc. Dictis modo indiciis deficientibus, etiamsi quis in rixa præsens fuerit, non tamen torturæ subjici poterit· textus est hic, & Gail *in d. obser⁹ num. 1.*

XXXV.

Von heimlichen Kindhaben/ vnd tödten/ durch ihre Mutter/ gnugsam Anzeigung.

SO man ein Dirn/ so für eine Jungfraw gehet/ im Argwohn hat/ daß sie heimlich ein Kind gehabt/ vnd ertödtet hab/ soll man sonderlich erkünden/ ob sie mit einem grossen vngewöhnlichen Leib gesehen worden sey. Mehr/ ob ihr der Leib kleiner worden/ vnnd darnach bleich vnd schwach gewest sey. So solches vnd dergleichen erfunden wird/ wo dann dieselbige Dirne ein Person ist/ darzu man sich der verdachten That versehen mag/ soll die durch verständige Frawen an heimlichen stätten/ als zu weiter Erfahrung dienstlich ist/ besichtiget werden/ Würde sie denn daselbst auch argwöhnig erfunden/ vnd will der That dennoch nicht bekennen/ mag man sie peinlich fragen.

ANNOTAT.

Traditur hic quodnam sit infanticidii indicium ad torturam sufficiens. Si nimirum virgo vulgo ita habita, uterum solito majorem habere, & deinde

deinde subito decrescere faciei viriumque imbecillitate subsecuta, visa fuerit, & obstetrices vel matronæ peritæ, mulieris corpore inspecto, jurato attestentur, illam non modo virginem non esse, sed etiam peperisse indicium est.

Soll sie durch verständige Frawen / rc. Nam per assertionem peritarum & honestarum mulierum ac obstetricum virginitatem vel corruptam probari habetur *in c. causam, de probation.* Mascard. *de probat. conclus. 1410. num. 14. & 16.* contra *l. ult. C. quando tut. vel cura. esse des. §. nostra autem majestas. Inst. quib. mod. fin. tut.*

Wo dann dieselbige Dirn ein Person ist / rc. Puella enim de stupro furtim passo, suspecta ex moribus virgine indignis, fronte procaci & ore liberiore judicatur. πᾶσα πόρνη ἀναίσχυντος, i. e. omnis meretrix impudens & fronte meretricia. *Ierem. cap. 3. vers. 3. Ezech. 3. vers. 7. Eras. in Adagiis* vocat Faciem perfricare, &c. quod testatur Terent. *in Hecyra, de Bachid.* meretrice, maligna multo & magis procax facta est illico.

XXXVI.

Wo aber das Kindlein so kürtzlich ertödtet worden ist / daß der Mutter die Milch in den Brüsten noch nicht vergangen / die mag an ihren Brüsten gemolcken werden / Welcher dann in den Brüsten rechte vollkommene Milch erfunden wird / die hat deßhalb ein starck Vermuthung peinlicher Frag halben wider sich. Nachdem aber etliche Leibärtzt sagen / daß auß etlichen

etlichen natürlichen vrsachen etwan eine die kein Kind getragen / Milch in den Brüsten haben möge / darumb / so sich ein Dirn in diesen Fällen also entschuldigt / soll deßhalben durch die Hebammen oder sonst / weiter Erfahrung geschehen.

ANNOTAT.

Si mulier lac habeat, neget tamen se peperisse, evidens indicium censetur, ut hæc mulier per torturam interrogari possit, an infantem pepererit, necaverit, vel alio modo è medio sustulerit.

Die mag an ihren Brüsten gemolcken werden / etc. Prægnantia enim ex lacte probari tradidit Bald. *in Rubric. C. de probationib.* ubi dicit hanc esse probationem concludentem ex necessitate naturæ. Naturaliter enim fit, ut quæ mulier lac habet, prægnans sit, vel fuerit. Mascard. *de probat. conclus.* 1208. *num.* 10.

Nachdem aber etliche Leibärtzt sagen / etc. Planè cum ob menstrua suppressa fœmina lac habere possit, non temerè cum innocentibus puellis, quæ nonnunquam cædis infantium propter generationem lactis in mamillis falso accusantur, ad torturam procedendum est. Videatur etiam Hippocrates *lib. 5 ἀφορισμῶν, cap.* 39. *& ibidem,* Galen. eius interpres. Menoch. *de præsum. lib.* 1. *quæst.* 3. *num.* 3. *& seq.*

Huc

Huc etiam referri potest art. 131. infra vers: So aber ein Weibsbild/ ꝛc. Si nimirum mulier fateatur, se infantem nulla adhibita obstetrice, aliisve mulieribus enixam esse, sed vel mortuum vel ex utero infantem cecidisse, & hoc modo extinctum esse prætendat, & tamen ante partum dissimulaverit, hoc etiam indicium est ad quæstionem, &c. Cum enim remotis obstetrice & aliis mulieribus parere voluerit, hic sanè actus fraudulentus est, & proinde sufficit, indicium enim infanticidii perpetrati per præsumptiones probari docet Bart. *in l. post contractum ff. de don.* Iason. *in l. cum ea num 4. & 5 C de transact.* Zang. *de quæst cap. 2. num 62.*

Wolte sie dann ihre Entschuldigung/ ꝛc. Si verò mulier in hoc casu suas exceptiones possit & velit satis probare, ut habetur infra *in art. 74* torqueri non debet.

Quid autem dicendum de muliere, quæ ventris doloribus impulsa latrinam accesserit, & partum in cloacam effuderit, asserens nescivisse se fuisse prægnantem: Certè ea habet vehementes præsumptiones juris & facti contra se, ut dicit Hippol. *in sua pract. §. postquam, num. 23. & 24.* imò talem mulierem, attentata tamen qualitate delicti & mulieris publicè esse fustigandam, & in perpetuum exilium dandam, statuit Octav: Cachera *decis. 60. in fine.*

Von

XXXVII.

Von heimlichen Vergeben / gnugsam Anzeigung.

Item / so der Verdacht überwiesen wird / daß er Gifft kaufft / oder sonst damit vmbgangen / vnd der Verdachte mit dem Vergifften / in Vneinigkeit gewest / oder aber von seinem Todt Vortheils oder Nutz wartendt were / oder sonst ein leichtfertig Person / zu der man sich der That versehen möcht / das macht ein redlich Anzeigung der Missethat / er könne dann mit glaublichem Schein anzeigen / daß er solch Gifft zu andern vnsträfflichen Sachen gebraucht hette / oder brauchen wöllen.

So einer Gifft kaufft / vnd deß vor der Oberkeit zu laugnen stünd / vnd doch deß Kauffs überwiesen würde / macht auch gnugsam Vrsach zu fragen / warzu er solch Gifft gebraucht / oder brauchen wöllen.

Es sollen auch alle Oberkeiten an jeden Orthen die Apotecker vnd ander / so Gifft verkauffen / oder damit handthieren / in Gelübd vnnd Eyd nemmen / daß sie niemand einig Gifft verkauffen / noch zustellen / ohn Anzeigung / Vorwissen vnd Erlaubung derselben Oberkeit.

ANNOTAT.

Tractat hic articulus veneficii indicia.

Est autem veneficium, venenum facere, parare, distrahere, præbere in alicujus necem. VVesenbec. *ad Tit. ad l. Corn. de sicar.*

So

So der Verdacht überwiesen wird / daß er Gifft taufft / rc. Si contra quem Veneficii præsumptio est, venena mala coemisse, aut passim tractasse convictus sit: eive qui veneno extinctus est, inimicus fuerit, aut ex morte hereditatem aliudve commodum speraverit, evidens contra se habet indicium. facit *l. 3. ff. ad l. Cornel. de sicar.* eoque magis, si levitas morum accedat, ut mercede pacta se conduci passum, probabiliter credatur. Exemplum legitur apud Livium, lib. 8. ubi memorat matronas quasdam venena coquentes depræhensas, & inde primum Romæ de Veneficiis quæsitum fuisse Anno ab Vrbe condita 424. Valer. Max. *lib. 2. cap. 5.*

Daß er solch Gifft zu andern vnsträfflichen Sachen gebraucht hette / rc. Advertendum est, id solum hic notari, quod hominis necandi causa venditur habeturque: Quare ea, quæ non dolo neque malo animo medicamentum ad conceptionem dedit, ex quo ea quæ excepit, decessit relegari Senatusc. jussa est *d. l. 3. §. 1.*

So einer Gifft taufft / rc. Ad hoc indicium duo requiruntur: 1. Emptio veneni mali, quæ res valde per se suspecta est. Bart. *in l. 1. ultim. notab. ff. ad l. Pomp. de parricid.* Decius *in l. non vult, num. 7. ff. de reg. jur.* 2. Mendacium, quod cum Magistratui dictum fuerit, indicium facit ad torturam. Zang. *de quæst. cap. 2. num. 27. & 03.*

Gifft

Gifft taufft / ꝛc. id est, malum venenum, cuius non contrahi emptionem scribit Cajus *in l. quod sæpè. §. Veneni ff. de contrah emp.* Veneni scilicet mali: Bonum enim aliquod venenum esse, ex Homeri autoritate idem Cajus ostendit in *l. qui Venenum ff. de Verb. sig.*

Es sollen auch alle Oberkeiten / ꝛc. Pœnam ejus qui malum venenum vendit, indicat Menoch. *lib. 2. arb. jud. casu 369.* Si tamen pharmacopœus, seu aromatarius venenum personis probis & non suspectis vendiderit, excusandus est. Ioan. Bapt. Baiard. ad Clar. *quæst 68 num 131.*

Gifft verkauffen / ꝛc. Velut Mercurium, opium, antimonium & consimilia, &c.

Hic etiam addendum est, si tortus veneficium confessus fuerit, tunc omnes circumstantias ab eo expiscandas esse, ut habetur infra *art. 50.*

XXXVIII.

Von Verdacht der Räuber / gnugsame Anzeigung.

Item / so erfunden würde / daß jemandt der Güter / so geraubt seynd / bey ihm / oder dieselben verkaufft / übergeben / oder in ander gestalt / damit verdächtiger weiß gehandelt / vnnd seinen Verkauffer vnd Wehrmann nicht anzeigen wolt / der hat ein redlichs Anzeigen solches Raubs halber wider sich / dieweil er nicht außfündig macht / daß er nicht gewust / daß solche Güter geraubt

geraubt seyn/ sondern die mit einem guten Glauben an sich gebracht habe.

ANNOTAT.

Sequitur rapinæ seu vi bonorum raptorum indicium.

Daß jemand der Güter / so geraubt sind/ ꝛc. Bona rapta penes aliquem reperta præsumuntur ab eodem ablata, si sit malæ conditionis & famæ, adeò ut si non docuerit à quo rem habeat, possit justè torqueri. Bart *in l ult post num 5 ff de quæstion.* Blanc. *de indiciis, numer. 16. & seq* Hippol. §. § *diligenter, num. 91. in praxi crim.* Concordat infra art. 43.

Vnd seinen Verkauffer oder Wehrmann nicht anzeigen wolte/ ꝛc. Civile enim est, rei quæ apud aliquem est, vel fuit, ut venditor exhibeatur; nec se à transeunte aut ignoto emisse dicere convenit, volenti evitare alienam bono viro suspicionem. *l civile. 5. C de furtis.* Bart *in d l. ult.* Jul. Clar § *fin quæst 21 in fine,* ubi distinguit inter bonum & suspectum. Mascard *conclus 832 num. 12 usq; ad fin.*

XXXIX.

Item/ so Reysige vnd Fußknecht gewöhnlich bey den Würthen ligen vnd zehren/ vnd nicht solche redliche Dienst/ Handthierung oder Güld / die sie haben/ anzeigen können / davon sie solche Zehrung ziemlich thun

thun mögen / die sind argwöhnig vnnd verdächtig zu viel bösen Sachen/ vnd allermeist zu Räuberey / als sonderlich auß vnserm/vnd deß Reichs gemeinen Landfrieden zu mercken/ darinn gesetzt ist / daß man solche Buben nicht leiden / sondern annemmen / härtiglich fragen/ vnd vmb ihre Mißhändel mit Ernst straffen sol/Deßgleichen soll ein jede Oberkeit auff die verdächtigen Bettler vnd Landfahrer auch fleissig Auffsehens haben.

ANNOTAT.

Equites & pedites in cauponis frequentius commorantes, neque proprios sumptos habentes, & tamen desidiæ deditos, malis artibus præsertim ex raptu ac latrociniis victitare non levis est suspicio, vulgo vocantur Herrenlose vmblauffende gartende Knechte/ ꝛc. Gail. *de pac publ lib. 1. cap 4 numer. 33 & 35 sunt & constitutiones imperiales de annis* 1548. 1551. 1555.

Daß man solche Buben / ꝛc. Palantes equites & pedites, aliosque sine professione, artificio, opificiove incertis laribus sedibusque vagantes quilibet magistratus persequi & jurisistere debet. *d recessu Anno* 1555. vers. Vnnd darmit angeregte / ꝛc. Gail *d. lib* 1. *cap* 16. *numer.* 22. ejusdem farinæ homines sunt Cingari, Zigeuner. vide Camerarium *cent. 1. subcisiv. horar. cap* 17. Avent. *lib.* 7. *in fin.*

Auff

Auff die verdächtige Bettler vnnd Landfahrer / ec. *l unica. C. de Valid mendic.* Damhud *cap. 119. num 55.* Recte igitur hoc genus mendicantium detestatur, & quod multorum malorum authores sint Cornelius Agrippa multis exemplis & rationibus demonstrat *in lib. de scientiar incertitud. & Vanitat. cap 65* Camera *cent 1. cap 16.*

XL.

Von genugsamen Verdacht der jenigen/ so Räubern oder Dieben helffen.

ITem/ so einer wissentlicher vnd gefährlicher weiß von geraubtem oder gestolenem Gut / Beut oder Theil nimbt/ Oder/ so einer die Thäter wissentlich vnd gefährlicher weiß ätzt vnd träncket/ auch die Thäter oder obgemeldt vnrecht Gut/ gar oder zum theil wissentlich annimbt/ heimlich verbirgt/ beherberget/ verkaufft/ oder vertreibt / Oder so jemands den Thätern sonst in andere dergleichen weg gefährlich Fürderung / Rath oder Beystand thut/ oder in ihren Thaten vnziemlich Gemeinschafft mit ihnen hett/ ist auch ein Anzeigung/ Peinlich zu fragen.

Wann einer Gefangen heimlich helt / die ihm entlauffen/ vnd anzeigen/ wo sie gelegen sind. Mehr/ so ein verdächtlicher/ dem man in der Sach nicht viel gutes vertrawet/ aber partheylich / vnd auff der Thäter seiten/ auß guten Vrsachen helt/ ohn Vorwissen deß Gefangenen Oberkeit / Verträg vmb Schatzung macht/ vnnd die Schatzung einnimbt / oder Bürg darüber wird/ diese Ding alle in beyden obgemeldten Articuln/ sämptlich vnnd sonderlich/ sind Warzeichen / die ein redliche

redliche Anzeigung der mißthätigen Hülff halber machen/ vnd peinlich zu fragen.

ANNOTAT.

Opis & consilii ad rapinam vel furtum faciendum indicia peculiaria enumerantur hic.

Von geraubtem oder gestolenem Gut theil nimt/ ꝛc. Vt si quis de rebus furtivis seu raptis scienter & dolosè participaverit. Damhud. *in prax. crim. cap. 116 num. 2.*

Die Thäter auff oder annimbt/ ꝛc. Qui scienter delinquentem receptat, præsumitur particeps criminis, & poterit torqueri. Mascard. *conclus. 1258. num. 1. & 2* Blanc. *num* 202.

Oder vnrecht Gut annimbt/ ꝛc. Receptatores rerum furatarum scienter non modo torquendi, sed etiam puniendi sunt eadem pœna, qua delinquentes, Peguer *in quæstio crim. cap. 25.* Clar. *§ fin quæst. 90 in fine, per l eos C de furt § conceptum Inst lib. 4 tit. 1.* ubi Schneidevvin *5. & 6 nu m.*

Gefährlich Fürderung vnd Beystand thut/ ꝛc. Qui enim latronibus & furibus adjumenta subministrat, seu patrocinatus est, non modo non caret suspicione, sed etiam fit particeps criminis, ejusdemque pœnæ. *§ interdum Iust lib. 4. tit 1. l eos. C de furtis.* Clar *§. fin. quæst. 90. vers. ult.*

Vnziemblich

Vnzimlich Gemeinschafft mit jhnen hat/ ꝛc. Conversatio enim arguit hunc esse talem, cum quibus esse voluit, & similis similem sibi quærit, *c. recelentes, de statu monacho*. Blanc. *num.* 253. *de indic huc pertinet art.* 25. *supra.*

Wann einer gefangen heimlich hält/ ꝛc. Item / so ein Verdächtiger Verträge vnd Schatzung macht / ꝛc. Vtroque enim casu suspectum se reddit, cum ideò videatur occultare eosdem, vel de delicto transigere, ne si iterum mittantur in carcerem, aut torturæ subjici debeant, eum nominent, & ita operis & consilii participatio manifestetur. Zang. *de quæst. cap.* 2. *num.* 68. Damhud. *in dict. cap.* 116. *num.* 1.

XLI.

Von heimlichem Brandt/ gnugsame Anzeigung.

WAnn einer eines heimlichen Brands verdacht oder beklagt würde / wo dann derselbe sonst ein argwönlich Gesell ist / vnnd man sich erkundigen mag/ daß er kürtzlich vor dem Brand hälicher vnd verdächtlicher weiß / mit vngewöhnlichen / verdächtlichen gefährlichen Fewerwercken / damit man heimlich zu brennen pflegt/ vmbgangen ist/ das gibt redliche Anzeigung der Missethat / er könnte dann mit guten glaublichen Vrsachen anzeigen / daß er solches zu vnsträfflichen Sachen gebrauchet hett / oder gebrauchen wöllen.

ANNOTAT.

Agit de incendii immissi indiciis atque præsumptionibus. Cum alias incendia plerunque culpa fieri soleant *l nam salutem. §. 1. ff. de offic. præf vig l. si vendita ff de pericul & comm rei vend* quandoque etiam casu, ut cum Tonante Fulminante ædes tanguntur *l sicut §. nunc. videamus ff locati.* Anchoran. *in consil 348.* Menoch. *arb jud. lib. 2. cent 4 cas 390.*

Häßicher verdächtiger weiß / cum hoc delictum occulte committi soleat, ex præparatoriis haud immerito probatio inducitur. Blanc. *in tract de indic. n. 67. & seq.*

Mit gefährlichen verdächtigen Fewrwerck umbgangen / ꝛc. veluti si quis paulo ante, quam incendium factum sit, materias ignem occultum diu foventes, aut facile concipientes, ut picem, pulverem bombardicum, fomites tractare visus sit.

Idem est cum præcedentibus, si minæ præcesserint, sive verbis, sive literis diffidationis, durch Absagung und Feindsbrieff sive alio modo factæ dicantur. Gilhaus. *in arb. crim. cap. 6 part 7. sectio 2. de quæstio. num. 100.* Ideoque incendendi hanc voluntatem paratam & minas non minus puniunt leges, quam factum: adeò ut si quis minitetur alterius incendere domum dicendo, Ich will dir ein rothen Hahn auffs Hauß setzen / oder dergleichen / is puniendus sit, non secus, quam

si minas

ſi minas opere complevisset, Damhud. *cap. 103. num 10.*

Accedit *inf art. 52.* Bekennt der Beklagt ein Brandt.

XLII.

Von Verrätherey / gnugſame Anzeigung.

SO der Verdacht / helicher / vngewönlicher vnd gefährlicher weiß / bey den jenigen / denen er verrahthen zu haben / in verdacht ſtehet / geſehen worden / vnd ſich doch ſtellet / als ſey er vor denſelben vnſicher / vnnd iſt ein Perſon / darzu man ſich ſolches verſehen mag / iſt ein Anzeigung zu peinlicher Frag.

ANNOTAT.

Prodere eſt aliud actu oſtendere, aliud animo gerere *l. 1 ff. de prævar.* Blanc. *de indic num. 192.* & ſecundum Bald *in conſ. 361. lib 4.* proditor tripliciter ſumitur. 1. qui prodit principem ſeu rempublicam *ut infra articulo 124.* 2. qui prodit amicum vel ſocium occidendo vel vulnerando. 3. qui prodit eum, quem in fidem ſuſcepit. Latiſſime Decian. *in tract. crimin. lib 7. cap 29. tom. 2. & cap. 31.* Bald. *in conſ. 361. num 3. volum. 4.* Bart. *in l. reſpiciendum §. delinquunt. ff. de pœnis.* Guid. Pap *deciſ. 191. num 5.*

Ungewohnlicher weiß/ ꝛc. nam insolita arguunt suspicionem, *l si quis sub conditione 7. ff. de condit. instit.*

Gesehen worden / ꝛc. Fiunt etiam proditiones literis clam transmissis, ignotis plerunque characteribus scriptis, quales docet Hieron. Carda. *de subtilitat.* & Trittenhemius in Steganographia. & quæ sint signa proditoris vide Luc. de Penna *in l servum Domini C. de delat. lib. 1. late gloss. in c. Clericus. il 1. in verbo proditionibus 64. distinct.* Covarruv. *varia. resol. lib. 2. cap. fin. n. 7.*

XLIII.
Von gnugsam Verdacht der Dieberey.

SO der Diebstal bey dem Verdachten gefunden oder erfahren wird/ daß er den gar / oder zum theil gehabt/ verkaufft/ vergeben/ oder abnworden hab/ vnd seinen Verkauffer vnnd Wehrmann nicht anzeigen wolt/ so hat derselbig ein redlich Anzeigen der Missethat wider sich/ dieweil er nicht außführt/ daß er solche Güter vngefährlicher vnsträfflicher weiß / mit einem guten Glauben an sich bracht hab.

Item / so der Diebstal mit sondern Sperr oder Brechzeugen geschehen were/ so dann der Verdacht am selben ende gewest/ vnd mit solchen gefährlichen Sperr oder Brechzeugen vmbgangen / damit der Diebstal beschehen/ vnd der Verdacht ein solche Person ist / darzu man sich der Missethat versehen mag/ ist peinliche Frag zugebrauchen.

Item/

Item/ so ein mercklicher grosser Diebstal geschiehet/ und jemandt deß verdacht wird/ der nach der That mit seinem außgeben reichlicher erfunden wird/ dann sonst/ ausserhalb deß Diebstals / sein Vermögen seyn kan/ und der Verdacht nicht andere gute Ursachen anzeigen kan/ wo ihm das angezeigte argwöhnig Gut herkommen/ Ist es dann ein solche Person/ zu der man sich der Missethaten versicht / so ist redliche Anzeigung der Missethat wider sie vorhanden.

ANNOTAT.

De furti indiciis optimè percenset Blanc *de indiciis num. 409. Item num. 416. & seq.* Gomez. *Var. resol. 13. num. 12. & 13.* Hippol. §. *diligenter num. 95. & seq. in prax.*

So der Diebstal/ rc. de hoc §. dictum est supra *art. 38.*

Vers. Item so der Diebstal mit Sperr oder Brechzeugen/ rc. Si penes suspectum claves adulterinæ, Dieterich/ aut alia instrumenta effractoria inveniantur, hic torturæ subjici debet. *Concordat infra artic. 159.*

Vers. Item so ein mercklicher grosser Diebstal geschicht/ rc. quod imprimis procedere puto, si ejusmodi suspiciosus expenderit monetam ejusdem formæ, cujus sunt moneta quæ subtracta dicitur. Bart. *in l. fin. num. 5. Vers. & post furtum ff. de quæst.* Zang. *de quæst. cap. 2. num. 67.* Gilhaus. *cap. 6. part. 7. Section. 2. num. 96. & 76.* ubi exemplum ejusmodi furti recenset Blanc. *d. l. num. 410. & seq.*

XLIV.

Von Zauberey / genugsam Anzeigung.

WAnn jemand sich erbeut / andere Menschen Zauberey zu lernen / oder jemand zu bezaubern bedräwet / vnnd dem Bedräweten dergleichen beschicht/ auch sonderliche Gemeinschafft mit Zauberern oder Zauberinn hat/ oder mit solchen verdächtlichen Dingen/ Gebärden/ Worten vnd Wesen vmbgehet / die Zauberey auff sich tragen / vnnd dieselbig Person desselben sonst auch berüchtigt/ das gibt ein redliche Anzeigung der Zauberey/ vnd gnugsam Vrsach zu peinlicher Frage.

ANNOTAT.

Variis rebus magiam exerceri, variasque Magiæ species esse certum est. Plin. *lib. 30 cap.* 1. & 2. Bodin. *lib.* 2. *de dæmon. cap.* 1. Godelman. *de mag & Venef bap. 2 in fine.* Gilhaus. *cap.* 2. *tit.* 16 *in crim arb.*

Magiæ sive incantationis indicia hîc ponuntur quatuor.

Primum in verbis. Wann jemand sich erbeut andere Zauberey zu lernen / rc. Hoc enim ipso magi & Veneficæ fatentur se scientiam hujus artis habere, & proinde non immerito torquentur.

Secun-

Secundum. Oder jemand zu bezaubern bedräwet vnd dem Bedräwten dergleichen geschicht. Siquidem fœminæ natura vindictæ sunt cupidæ, & facilè minantur, si quam nocendi facultatem habeant.

Tertium indicium. Auch sonderliche Gemeinschafft mit Zaubern hat/ꝛc. Similis enim simili adhæreseit, argument. *l 3 § nullus ff. de excusatut.*

Quartum, oder mit solchen verdächtlichen dingen/ Gebärden / Worten vnnd Wesen vmbgehet / ꝛc. ut si penes sagam & in illius conclavi venena mala, seu opus magiæ quod sapiat incantationem, veluti olla impleta bufonibus, membris humanis & consimilibus, inveniantur, de quibus videndus Bodin. *de Magorum Dæmonomania lib. 4 cap. 2 & 4.* Pet Binsfeld *in l fin. de indiciis criminis maleficii, Indicio 8. C. de malef. & Mathem.*

Vnd dieselbige Person / desselben auch sonst berüchtiget/ ꝛc. postremo accedere debet etiam fama à personis fide dignis orta, *c. licet ex causa de test. l miles. § mulier. ubi Bart. ff. ad l. Iuliam de adult.* Gilhausen *in sæpe d. Sectio, 2 de quæstio nu 103.* & aliquot seq ubi annectit, Quæstionem de exploratione & purgatione per aquam frigidam negativè decisam.

Das gibt ein redliche Anzeigung der Zauberey / ꝛc. Præsertim ubi de pacto cum Satana tacitè vel expresse inito, de loco, tempore, præsentibus iis. (quæ idem confirmant) sociis fateatur, ut habetur *infra art. 52.*

XLV.

Von peinlicher Frag.

SO der Argwohn vnd Verdacht einer Beklagten vnd verneinten Mißhandlung als vorstehet / erfunden / vnd für bewiesen angenommen / oder bewiesen erkannt würde / so soll dem Ankläger auff sein Begehren / alsdann ein Tag zu peinlicher Frage benannt werden.

ANNOTAT.

Cavetur hoc articulo de die tortura ad petitionem accusatoris decernenda.

So der Argwohn erfunden / rc. Concordat Jul. Clar. §. *fin quæstio 64. in principio* inquiens, ubi delictum non sit plene probatum, videndum est, an contra reum subsint indicia sufficientia ad torturam, quæ per ipsius rei defensiones elisa non fuerint, eo casu debet Judex decernere deveniendum esse ad torturam. & idem tradit *num. 33.*

XLVI.

SO man den Gefangenen peinlich fragen will / von Ampts wegen / oder auff Ansuchung deß Klägers / soll derselbig zuvor / in Gegenwertigkeit deß Richters / zweyer deß Gerichts vnd Gerichtschreibers fleissiglich zu Rede gehalten werden mit Worten / die nach Gelegenheit der Person vnd Sachen zu weiter Erfahrung der Vbelthat oder Argwöhnigkeit / allerbest dienen mögen /

mögen / auch mit Bedräwung der Marter besprache werden / ob er der beschuldigten Missethat bekänntlich sey oder nicht / vnd was ihm solcher Missethat halber bewust sey / vnd was er alsdann bekennt oder verneint / soll auffgeschrieben werden.

ANNOTAT.

Reus de crimine commisso prius est interrogandus, cum comminatione, eum, nisi ultrò confessus fuerit, tortum iri.

Mit Betrawung der Marter / rc. Vide Clar. *dict. quæst. 64. numer.* 31 ubi aliquot gradus torturæ constituit.

XLVII.

Außführung der Vnschuld / vor der Peinlichen Frag zu vermahnen / vnd weiter Handlung darauff.

SO in dem jetztgemeldten Fall der Beklagt die angezogen Vbelthat verneinet / so soll ihm alsdann fürgehalten werden / ob er anzeigen köndt / daß er der aufgelegten Missethat vnschuldig sey / vnd man soll den Gefangenen sonderlich erinnern / ob er köndt weisen vnd anzeigen / daß er auff die Zeit / als die angezogen Missethat geschehen / bey Leuten / auch an Enden oder Orthen gewesen sey / dadurch verstanden / daß er die verdachten Missethat nicht gethan haben köndt / Vnd solcher Erinnerung ist darumb noth / daß mancher auß Einfalt oder Schrecken / nicht fürzuschlagen

 weiß /

weiß/ob er gleich vnschuldig ist/wie er sich deß entschuldigen vnd außführen soll. Vnd so der Gefangen berührter massen / oder mit andern dienstlichen Vrsachen/ sein Vnschuld anzeigt/ solcher angezeigten Endschuldigung soll sich alsdann der Richter / auff deß Verklagten oder seiner Freundschafft Kosten/ auff das fürderlichst erkundigen/ oder aber auff Zulassung deß Richters / die Zeugen / so der Gefangen oder seine Freund deßhalb stellen wolten/ wie sich gebühret/ vnnd hernach von Weisung an dem zwey vnnd sechtzigsten Articul/ anfahend/ Item/ Wo der Beklagt nichts bekennen/ ꝛc. Vnd in etlichen Articuln darnach gesatzt ist/ auff ihr begehren/ verhöret werden / Solche obgemeldte Kundschafftstellung/ auch den Gefangen / oder seinen Freunden/ auff ihr begehren/ ohn gut rechtmässig Vrsach nicht abschlagen / oder aberkannt werden soll. Wo aber der Verklagt oder sein Freundschafft solchen obgedachten Kosten/ Armut halber nicht ertragen oder erleiden möcht/ damit dann nichts desto minder das Vbel gestraffet / oder der Vnschuldig wider Recht nicht vbereylet werde/ So soll die Oberkeit oder das Gericht den Kosten darlegen/ vnd der Richter im Rechten fürfahren.

So in der jetztgemeldten Erfahrung deß Beklagten Vnschuld nicht funden wird / so soll er alsdann auff vorgemeldter Erfindung redlichs Argwohns / oder Verdachts / Peinlich gefraget werden/ in Gegenwertigkeit deß Richters vnnd zum wenigsten zweyer deß Gerichts vnd deß Gerichtschreibers / vnnd weß sich in der Vrgicht oder seiner Bekantnuß / vnnd aller Erkündigung findet/ soll eigentlich auffgeschrieben / dem Kläger/ so viel ihn betrifft/ eröffnet/ vnd auff sein Begehr Abschrifft gegeben/vnd gefährlich nicht verzogen / oder verhalten werden.

ANNO-

ANNOTAT.

Assertio innocentiæ, quomodo ante torturam sit deducenda: & quid deinceps agendum.

Daß er der auffgelegten Missethat vnschuldig sey/ꝛc. quia exceptio innocentiæ, sive defensio est juris naturalis, & nemini ne à principe quidem auferri potest Paris. *in cons 2. num. 157 lib 4.* per Bald. *in l 3 § si is pro quo ff quod quisq; jur*. Geil *de pac pub obs. 8. num. 5 lib 2.* & ponit Bursat. *in cons. 216 num 229.* signa innocentiæ 21. multum notabilia.

An Orten vnd Enden gewesen sey/ꝛc. Verissimum est quod ait Amphitruo apud Plautum: Nemo antehac vidit, nec potest fieri, tempore uno homo idem duobus locis ut simul sit.

Daß mancher auß Einfalt oder Schrecken: ut adolescentes, mulierculæ: Atque hoc pietatis ratio suadet argum. *l nec quicquam § circa advocatos ff de offic proconsul.*

S[illegible] Freundschafft. Cum inquirendi jure permittente defendi debeant, sane amici, & alii qui defendunt bonum naturale permissum omni jure, & pium opus exercent. Interest enim hominem hominis beneficio affici, *l servus in fin. ff. de ser export & ibi glos.* Paris. *in d consilio secundo num 176.*

Ohn gut rechtmässige Vrsach nicht abschlagen / &c. Iul. Clar. *in pract. crim.* §. *fin. quæst.* 49. *num.* 13. *l si non defendatur, ff. de pœnis.* Attamen potest Iudex denegare defensiones in criminalibus, quando videt illas peti cavillandi causa. Rolan. *in consil.* 12. *num.* 42. *lib.* 3. *&* Dec. *in consil.* 99. *n.* 22. *Vol.* 2.

So soll die Oberkeit oder Gericht den Vnkosten darlegen / &c. Hippol *in pract. crim.* §. *nunc videndum n.* 7. *&* 8. Reus enim indefensus esse non debet *l fin. in fine. C. de his qui latron. l factum l. accusationis C. de accusat.*

So in jetzt ermeldter Erfahrung deß Beklagten Vnschuld nicht erfunden wird / &c. Reus enim si nihil defendendo vel excipiendo adduxerit, per quæ civiliter delictum purgatur, eo casu debet Iudex decernere deveniendum esse ad torturam. Clar. *quæst.* 64. *in princ.* Farina *quæst.* 38. *num.* 7. Gilhaus. *cap.* 6 *part.* 7. *Sectio* 3. *num.* 4. *& seq.*

Vnd weß sich / soll eigentlich auffgeschrieben werden / &c. concordat art. 53. in fin. Non tamen id, quod in actu torturæ confessus est reus, sed quod remissa tortura fatetur, scribendum est. *articul.* 59. *infra in fin.*

* *

*

XLVIII.

XLVIII.

Wie die jenigen auß peinlichen Fragen / einer Missethat bekennen / nachfolgends weiter ausserhalb Marter vmb Vnterricht gefraget werden sollen.

Erstlich vom Mordt.

SO der Gefragt der angezogen Missethat durch die Marter / als vorstehet / bekenntlich ist / vnd sein Bekandtnuß auffgeschrieben wird / So sollen ihnen die Verhörer seiner Bekandtnuß halber gar vnderschiedlich / wie zum theil hernach berühret wird / vnnd dergleichen / so zu Erfahrung der Warheit dienstlich / fleissig fragen / vnd nemblich / bekennt er eines Mords / man soll ihn fragen / auß was Vrsachen er die That gethan / auff welchen Tag vnd Stund / auch an welchem End / ob ihm jemands / vnd wer ihm darzu geholffen / auch wo er den Todten hin vergraben / oder gethan / mit was Waffen solcher Mord beschehen sey / wie vnd was er den Todten für Schläge oder Wunden geben / oder gehawen / oder sonsten vmbbracht habe / was er / der Ermordt / bey ihm gehabt / von Geldt oder anderm / vnd was er ihm genommen / wo er auch solche Nam hingethan / verkaufft / vergeben / ahnworden / oder verborgen habe / vnd solche Frage ziehen sich auch in viel Stücken wol auff Räuber vnd Dieb.

ANNOTAT.

Quomodo ex iis, à quibus per tormentorum cruciatus

cruciatus, aliquatenus maleficii exsculpta est confessio, per circumstantias veritas indagari possit: ubi de cæde primum agitur.

XLIX.

So der Gefragt Verrätherey bekennt.

Bekennt der Gefangen Verrätherey / man soll ihn fragen / wer ihn darzu bestellt / vnd was er darumb empfangen / auch wo / wie / vnd wann solches beschehen sey / vnd was ihn darzu verursacht habe.

ANNOTAT.

Si tortus proditionem fateatur, interrogari debet de circumstantiis in hoc articulo enumeratis.

Was er darumb empfangen / ꝛc. Hic optimè valet, quod Cicero *pro Rosc. Am.* dixit. Nemo conatur ad maleficium accedere, sine spe atq; emolumento. Sic Iscariotes 30 *ἀργυρίοις* acceptis vænum dedit Christum. Hinc apophthegma Philippi Macedonis, qui qua asinus auro onustus ire posset, ea etiam loca proditione capi posse dixit, notans avaritiam proditorum ubique obviorum. Proditorius igitur actus omnium delictorum scelus est execrabilius teste Claudio de Battandier *in praxi crim. reg. 96. num. 1. & 4.* Hinc bannitum prodi-

proditoriè occidens, quantumvis statuto hunc occidendi fas sit, pœna tamen homicidæ ordinaria affligitur Ang. *in l. ultim per illum text. de delatoribus C lib. 10.* Battand. *d. reg. 96 num 3.*

L.

Auff Bekanntnuß von Vergifftung.

BEkennt der Gefragt/ daß er jemand vergifft habe/ oder vergifften wöllen. Man soll ihn auch fragen/ aller Vrsachen vnd Vmbstände/ als obstehet/ vnd deß mehr/ was ihn darzu beweget/ auch womit/ vnd wie er die Vergifftung gebraucht/ oder zu gebräuchen vorgehabt/ vnd wo er solch Gifft bekommen/ vnnd wer ihm darzu geholffen/ oder gerathen habe.

ANNOTAT.

Si veneficium quis fateatur, omnes circumstantiæ ab eo diligenter sunt expiscandæ.

LI.

So der Gefragt ein Brandt bekennt.

BEkennt der Gefragt ein Brandt/ man soll ihnen sonderlich der Vrsach/ Zeit vnd Gesellschafft halb/ als obstehet/ fragen/ vnd deß mehr/ mit was Fewerwerck er den Brandt gethan/ von wem/ wie oder wo er solch Fewrwerck oder den Zeug darzu zuwegen bracht habe.

ANNOTAT.

Eculeo subjectus si incendium immissum fateatur, sequentia judex ex eo quæret, ut hîc disponitur.

LII.

So die gefragte Person Zauberey bekennt.

BEkennt jemand Zauberey/ man soll auch nach den Vrsachen vnd Vmbständen/ als obstehet/ fragen/ vnd deß mehr/ womit/ wie vnd wann die Zauberey beschehen/ mit was Worten oder Wercken. So dann die gefragt Person anzeigt/ daß sie etwas eingraben/ oder behalten hett/ daß zu solcher Zauberey dienstlich seyn solt/ Man soll darnach suchen/ ob man solches finden köndt. Wer aber solches mit andern Dingen/ durch Wort oder Werck gethan/ man soll dieselben auch ermessen/ ob sie Zauberey auff ihnen tragen. So soll auch zu fragen seyn/ von wem sie solche Zauberey gelernt/ vnd wie sie daran kommen sey/ ob sie auch solch Zauberey gegen mehr Personen gebraucht/ vnd gegen wem/ was Schadens auch darmit geschehen sey.

ANNOTAT.

Magiæ sortilegiique reum quæ interrogari oporteat.

Mit was Worten oder Wercken/ rc. Quibus scilicet characteribus, signis, herbis, sacrificiis, venenis,

nenis, liquoribus, pulveribus, suffitibus, aliisq; rebus adhibitis incantatio facta sit.

LIII.

Von gemeinen vnbenannten Fragstücken/ auff Bekantnuß/ die auff Marter geschicht.

AVß den obgemeldten kurtzen Vnterrichtungen/ kan ein jeder Verständiger wol mercken / was nach Gelegenheit jeder Sachen / auff die bekannten Missethat deß Gefragten/ weiter vnnd mehr zufragen sey/ das zu Erfahrung der Warheit dienstlich ist / welches alles zu lang zu beschreiben were. Aber ein jeder verständiger auß dem obgemeldten Anzeigen wol verstehet/ wie er solch Beyfrag in andern Fällen thun soll/ darumb solch Warzeichen vnd Vmbstände von dem jenen/ der ein Missethat bekannt hat / gefragt werden/ die kein Vnschuldiger wissen/ oder sagen kan / Vnnd wie der Gefragt die fürgehalten Vnterscheid erzehlet/ soll auch eigentlich auffgeschrieben werden.

ANNOTAT.

Interrogationum modos generales; pro varietate personarum, locorum, temporum attemperari debere, ut confessiones in tortura plene habeantur.

Welches alles zu beschreiben zu lang wer / rc. Non enim, quod perquam scitè Sal. Julianus *in l. non possunt.*

possunt.

possunt ff. de leg scripsit. omnes articuli sigillatim, aut legibus aut Senatusconsultis, sive constitutionibus comprehendi possunt. *facit artic. 143 infra vers.* Aber solche Ursachen alle.

Wie er solche Beyfrag in andern Fällen thun soll/ ꝛc. Ideò cordati & exercitati viri satis intelligent, quid maximè urgendum sit, & quomodo ad similia procedere debeant, ut *art. 24 supra.* Everhard *Top. legal. loco à simili, item à pari.*

LIV.

Von Nachfrag und Erkündigung der bösen/ bekannten Umbständen.

So obgemeldte Fragstück auß Bekanntnuß / die auß oder ohn Marter geschicht/gebraucht werden/ So soll alsdann der Richter an die End schicken/ unnd nach den Umbständen / so der Gefragt der bekannten Missethat halber erzehlet hat / so viel zu Gewißheit der Warheit dienstlich/ mit allem Fleiß fragen lassen/ ob die Bekanntnuß der obberührten Umbstände wahr seyn oder nicht. Denn so einer angezeiget die Maß und Form der Missethat/ als vor zum theil gemeld ist/ und sich dieselben Umbstände also erfunden/ so ist darauß wohl zu mercken/ daß der Gefragt die bekannten Missethat gethan hat/ sonderlich so er solch Umbständ sagetl die sich in der Geschicht haben begeben/die kein Unschuldiger wissen kan.

ANNO.

ANNOTAT.

De inquisitione indicatarum à reo circumstantiarum habenda, an nimirum veræ sint.

So soll der Richter fragen lassen / ꝛc. Damhud. in c. 39 & 49. Cuncta quippe Judex rimari debet, ne innocentem opprimat, & nocentem dimittat. *Deut. cap 13. vers 7 & seq cap 17 vers 2. & seq. Paralip lib 2. cap 19 vers. 5 6. & seq judicantem 30. quæst 5.*

LV.

Wo die bekannten Vmbstände der Missethat in Erkundigung nicht wahr erfunden würden.

ERfindet sich aber in obgemeldter Erkundigung/ daß die bekannten Vmbstände nicht wahr weren / solch Vnwarheit soll man dem Gefangen fürhalten / ihn mit ernstlichen Worten darumb straffen/ vnd mag ihn alsdann mit peinlicher Frag auch zum andernmal angreiffen/ damit er die obangezeigten Vmbstände recht vnd mit der Warheit anzeige. Dann je zu zeiten die Schuldigen die Vmbstände der Missethat vnwahrlich anzeigen/ vnnd vermeinen / sie wöllen sich darmit vnschuldig machen / so die Erkundigung nicht wahr erfunden werden.

ANNOTAT.

Si inquisitione habita circumstantiæ secus se habere, & confictæ falsæque appareant , rursus potest torqueri reus.

Solch

Solche Unwarheit soll man ihm vorhalten/ ꝛc. Non enim dolo caret, qui commenticiarum circumstantiarum colore decipere judices conatur. Blanc. *de indic. num.* 266. ideoque sic in mendacio deprehensus præbet contra se præsumptiones ad iterationem torturæ, *l. unius. §. testes ff. de quæst.* Hippol. *§. diligenter, num.* 74. & 98. Menoch. *de præsump lib.* 1. *quæst* 98 *num* 67. & *seq.* & *lib* 2. *Arb. jud. casu* 272. Clar. *§. fin quæst.* 45. *n.* 10 *in fin* Damhud. *pract. crim. cap.* 39.

LVI.

Keinem Gefangenen die Umbstände der Missethat vorzusagen/ sonder ihn die gantz von ihm selbst sagen lassen.

IN den fördern Articuln ist klärlich gesetzt/ wie man einen/ der einer Missethat/ die zweiffelich ist/ auß Marter/ oder Bedräwung der Marter bekennt/ nach allen Umbständen derselbigen Missethat fragen/ und darauff Erkundigung thun/ und also auff den Grund der Warheit kommen/ ꝛc. Solches wird aber etwa damit verderbt/ wann dem Gefangenen in annemmen oder Fragen/ dieselben Umbstände der Missethat vorgesagt/ und darauff gefraget werden. Darumb wöllen Wir/ daß die Richter solches fürkommen/ daß es nicht geschehe/ sondern dem Verklagten nicht anders vor oder in der Frag fürgehalten werde/ dann nach der weiß/ als klärlich in den vorgehenden Articuln geschrieben stehet.

Der Gefangen soll auch zum wenigsten über den andern oder mehr Tag nach der Marter / vnnd seiner Bekanntnuß / nach Gutbedüncken deß Richters / in die Büttelstuben oder ander Gemach für den BannRichter vnd zween deß Gerichts / geführt / vnd ihm sein Bekandtnuß durch den Gerichtsschreiber fürgelesen / vnd alsdann anderwerts darauff gefragt / ob sein Bekanntnuß wahr sey / vnd was er darzu sage / auch auffgeschrieben werden.

ANNOTAT.

Ne quis de maleficio quæsito circumstantias verbis præiens enarret: sed ut suis verbis suo marte eas reus edicat.

Solches wird aber etwan dardurch verderbt / 2c. facit textus *in l. 1. § qui quæstionem ff de quæst. c. cum causam 37 in princ extra de testib.* accedit Clar. § *fin quæst. 4. Vers debet autem* 11.

Der Gefangen soll auch zum wenigsten / 2c. Regula quædam hic traditur, de confessione ipsi reo post diem unum atque alterum prælegenda, deq; ejus responsione ad eam inquirenda, etsi fortè quædam revocare, aut ante minus rectè dicta emendare atque explicare voluerit, ea omnia diligenter ab actuario consignari debent. Clar *in § fin quæst. 64 Vers cæterum si reus nu. 40. & seq.* Mascard. *de probat. conclus. 353. num. 10. & aliquot seq.*

Sed quæritur nunquid reus, qui confessus est crimen, possit interrogari de aliis delictis, de quibus

bus contra eum non sint indicia. Respondet quod de jure communi non potest interrogari, text. *in l. 1. in prin. ff. de quaest.* sed de consuetudine servatur contrarium, ut dicit Ang. *malefic. in verb. fama publica, num.* 120. *Boss. in tit. de indic. nu.* 137.

LVII.

So der Gefangen vorbekanten Missethat wider läugnet.

SO der Gefangen der vorbekannten Missethat läugnet/ vnnd doch der Argwohn / als vorstehet/ vor Augen wer/ so soll man jhn wider in Gefängnuß führen / vnnd weiter mit peinlicher Frag gegen jhm handeln/ vnd doch mit Erfahrung der Vmbstände/ als vorstehet/ in allwege fleissig seyn/ nach dem der Grund peinlicher Frag darauff stehet/ Es were dann/ daß der Gefangen solche Vrsachen seines Laugnens fürwendet/ dardurch der Richter bewegt würde / zu glauben/ daß der Gefangen solche Bekanntnuß aus Irrsal gethan/ alsdann mag der Richter denselben Gefangnen/ zu Außführung vnnd Beweisung solches Irrsals zulassen.

ANNOTAT.

Reus confessionem suam revocans, seu ea quae prius fassus erat negans, denuo torqueri potest, *Damhud. crim. rer. cap.* 38. *nu.* 12.

Vnd

Unnd doch der Argwohn vorhanden were / etc. Notandum tamen si indicia probata contra negantem militent, Secus autem si non militent: quippe tunc ne à minis torturæ Judex incipere, neque iterare potest. Hippol *in pract crim.* §. *expedita numer.* 1. 2. & *seq.* 16. & *seqq.* Carer. *in pract crim. num.* 193. 194. 195.

Mit Peinlicher Frag gegen ihme handlen / etc. Reus de se tantum, non alio regulariter quæratur. Bald *in l. bona fidei col* 3. *C de reb. credit* & *jurejur. Vers. item quæro de confeßione* Hippol. §. *Quoniam num.* 3. & 4 *Salyc. ad l.* 1. *C. de custod reo.*

Es were dann / daß der Gefangen / etc. plane si reus probabilem errorem suæ confesſionis allegaverit, eumque probaverit, tortura repeti non debet. Hippol. *in d* § *quoniam autem num* 4. 5. 6. & *in* §. *opportunè, num* 6 9. 10. 17. 27 Clarus § *fin quæst.* 55 *in fine,* Mascard *de probat conclusio* 636. & adde, quod confesſio geminata & sæpius iteràta prætextu erroris revocari potest. Alexan. *in l.* 1. *C de error. calcu.* Bero *in consil.* 201. *num.* 30 *Vol* 3.

Vers. ultimo. Adde idem de patre, qui potest revocare confesſionem juratam filii de maleficio commisso, contrarium probando: sive patris intersit pecuniariter, sive solum ratione patriæ potestatis, Bald *in l unica colum.* 17. *Vers. pone C. de confess. in addit ad Clar. d quæst.* 55. *Vers. final.* sub lit. L. LVIII.

LVIII.

Von der Maß peinlicher Frag.

DIe peinliche Frag soll man nach Gelegenheit deß Argwohns der Person/ viel/ offt oder wenig/ hart oder linder/ nach Ermessung eines guten vernünfftigen Richters/ fürgenommen werden/ vnd soll die Sag deß Gefragten nicht angenommen/ oder auffgeschrieben werden/ so er in der Marter/ sonder soll sein Sag thun/ so er von der Marter gelassen ist.

ANNOTAT.

Modus torturæ permittitur arbitrio Iudicis, qui sedulam operam navare debet, ut quantum personarum ætas, sexus, vires; conditio & ratio ipsa permiserit, tormenta attemperet, sæpius, rarius, remissius, intentius habeat, *facit l quæstionis modum l. de minore §. tormenta ff de quæstio.* Iul. Clar. § *fin. quæst 64 Vers nunc de gradibus*, ubi quinque gradus torturæ numerat. Griland *in tractatu de quæstionibus*. Blanc. *de indic num. 14.* Hippol. de Mars. §. *expedita. num 85.* Gilhaus. *cap. 6 part 7 de quæst n. 25.*

Nach Gelegenheit der Person/ ꝛc. ne torqueat Iudex, quos torquere fas non est, ut minorem 14. annis *l. de minore. ff. de quæst.* ut decurionem *l. decuriones C. de quæst. l. cum adoptivum. l omnes C. de*

C. de decur lib. 10 & alios, quos enumerat Clar. *in prax. crim quæst. 64 Vers ubi subsint*. Excipitur tamen crimen læsæ Majestatis, *l. nullus C ad l. Iul. Majest. d l de minore*.

Nach Ermessigung eines vernünfftigen Richters/rc. Semper se Christianum esse Judex cogitet, ac propterea moderatum & misericordem sese exhibeat, Gomez *Varia resol lib 3. cap 13. num. 5.* & sic instituat quæstionem, ut tortus salvus sit, & vel innocentiæ, vel supplicio incolumis servetur, *text. in d l quæstionis modum ff de quæst.* Quid autem si tortus moriatur, vel valetudinis jacturam faciat? de hoc vide Menoch *lib. 2 arb jud. quæst. cent 4 casu 340.* & Gilhaus. *d loco n 31. & seqq.*

Und soll die Sag deß gefragten / rc. Iudices iis, quæ mediis profundunt rei cruciatibus, fidem non habeant: sed iis demum, quæ recens quæstionibus exempti indicant & confitentur, credant, & perscribi faciant: tanquam ea, quæ allatura sint ad veritatis investigationem evidens momentum. Vide supra *art. 47. in fine.*

LIX.

So der Arm/ den man fragen will/ gefährliche Wunden hett.

So der Beklagt gefährliche Wunden oder andere Schäden an seinem Leibe hett / so soll die peinliche

che Frage dermassen gegen ihm fürgenommen werden/ damit er an solchen Wunden oder Schäden am mindsten velezt werde.

ANNOTAT.

Vulneratus ita torquendus est, ne inter, vel post tormentorum cruciatus decedat, neq; quid damni accipiat.

Quid sentiendum de muliere prægnante? de qua ne quæstio habeatur, observatum à se Vlpianus memoriæ prodidit: Quia fœtus in utero iniquitatem matris portare non debet *l. prægnantis. ff de pœnis* Clar. *§ fina. quæst. 64 vers. quaro modo.* rationem dedit Martian *in l. & servorum. §. & ingenui ff. de stat hom.* Menoch. *lib. 1 arb. quæst. 86 num 12 & seq Covar var resol lib. 4. Carer pract. fol.* 146 ubi multa de hac re notatu digna refert.

LX.

Ein Beschluß/ wann der Bekanntnuß/ so auff peinlich Frag geschicht/ endlich zu glauben ist.

So auff erfundene/ redliche Anzeigung einer Mißsethat halb/ peinliche Frag fürgenommen / auch auff Bekänntnuß deß Gefragten/ wie dasselbig alles in den vorgehenden Articuln klärlich gesetzt ist/ fleissige müglich Erkundigung vnnd Nachfrage geschicht/ vnd in derselben bekennter That halb / solche Warheit befunden wird, die kein Unschuldiger also sagen vnnd

wissen

wissen kundt/ alsdann ist derselben Bekänntnuß vnzweiffliche beständiger weiß zu glauben / vnd nach gestalt der Sachen peinliche Straff darauff zuvrtheilen/ wie hernach bey dem hundersten vnd vierdten Articul/ anfahend: Item/ so jemand vnsern gemeinen geschrieben Rechten nach/ ꝛc. Vnd in etlichen Articuln darnach/ von peinlichen Straffen funden wird.

ANNOTAT.

Reus tortus & confessus, qui in sua confessione perseverat, præsertim cum utrobique eæ circumstantiæ indicantur, præter quas tale facinus committi non potuerit, quasve nemo alius nisi criminis conscius aperire possit, damnandus est. Concordat *l. edictum 8 § quas & efficacissimas ff. de quæstiô.* Jul. Clar. § *fin quæst 44 in fine. & quæst. 65 in princ.*

Alsdann ist der Bekanntnuß zu glauben / ꝛc. Quæstioni fidem non semper, nec tamen nunquam habendam constitutionibus principum declaratum esse testatur Vlpianus *in l. 1. §. quæstioni ff. de quæst.* Exempla miræ constantiæ recenset Valer Max *lib 8 cap. 4.* Menoch. *lib. 2. arbi jud casu 272.* Quint. *lib. 5. Instit Orat. circa princ.*

LXI.

So der Gefangen auff redlichen Verdacht mit peinlicher Frag angriffen / vnd nicht vngerecht funden / oder überwunden wird.

Jst So

SO der Beklagt auff einen solchen Argwohn vnnd Verdacht/ der zu peinlicher Frag/ als vorstehet/ genugsam erfunden/ peinlich einbracht/ mit Marter gefraget/ vnd doch durch eigen Bekenntnuß oder Beweisung der beklagten Missethat / nicht vberwunden wird/ haben doch Richter vnd Ankläger mit obgemelten ordentlichen vnnd in Recht zulässigen peinlichen Fragen kein Straff verwirckt/ dann die bösen erfunden Anzeigung haben der geschehen Frag entschuldigte Vrsach geben. Dann man soll sich nach der Sag der Rechten nicht allein vor Vollbringung der Vbelthat/ sondern auch vor aller Gestaltnuß deß Vbels / so bösen Leumuth oder Anzeigen der Missethat machen/ hüten/ vnd wer das nicht thet/ der wird deßhalben gemeldter seiner Beschwerd selbs Vrsach seyn. Vnnd soll in diesem Fall der Ankläger allein seinen Kosten / vnnd der Beklagt dergleichen sein Atzung / nach dem er seinem Verdacht Vrsach geben/ auch entrichten / vnnd die Obrigkeit die übrigen Gerichtskosten/ als für den Nachrichter vnd andere Diener deß Gerichts oder Gefängnuß halber selbs tragen : Wo aber solch peinlich Frag dieser vnser/ vnd deß Heyligen Reichs rechtmessigen Ordnung widerwertig gebraucht würde/ so weren dieselben Richter als Vrsacher solcher vnbillicher peinlicher Frag sträfflich. Vnd sollen darumb nach Gestalt vnd Gelegenheit der Vberfahrung / wie recht ist/ Straff vnd Abtrag leiden/ vnd mögen darumb vor ihrem nechsten ordentlichen Obergericht gerechtfertiget werden.

ANNOTAT.

Si apparet reum ob idonea indicia tortum esse, quamvis postea innocens fuerit inventus, Iudex tamen est excusatus, idem est de Actore *l. qui non probasse. C. de calumn.*

Sondern

Sondern auch vor aller Gestalt deß Vbels / ꝛc. Abstinere non solum à malo, sed etiam à specie mali decet Christianos per doctrinam D. Pauli 1. *ad Thessal. cap. ult. Vers. 22.* Sueton. in Iulio, *cap. 74. in fine,* refert de Iulio Cæsare, qui interrogatus cur uxorem repudiasset, & in adultero tamen Clodio se quidquam reperisse negarit, respondit: Meos tam suspicione quam crimine judico oportere carere. Crudelis enim qui famam suam negligit, aut inconsulto lædit, unde inter bonos sugillari possit. *c. si quis presbyter de purga. cano. c. nolo 12. quæst. 1. l. infamia C. de decurion. lib. 10.*

Wo aber solch peinlich Frag / ꝛc. Concordat supra *art. 20. Vers.* Wo auch einige / ꝛc. Hi qui injuste torsisse probantur, in pœnam syndicatus incidunt, *ut supra cap. 20. dictum est.*

XLII.

Von Beweisung der Missethat.

Wo der Beklagt nichts bekennen / vnd der Anklager die Beklagten Mißhandlung beweisen wolt / damit soll er / als recht ist / zugelassen werden.

ANNOTAT.

Quia actori omni jure probatio incumbit, reus verò, licet nihil præstet, absolvatur, *l. ei. ff. de*

probat l actor. C. eod l. qui accusare, C de edend. ideò hic cavetur, quod accusator ad probationem criminis, accusato nihil confitente, admitti debeat, modo ipsemet id postulet, ac solemnia accusationis perficiat. Clarus *quæst. 62 in princ §. fin* Villalob. *com opinio in litera A numer. 47.* Mascard *conclus. 36 de probat.* Apuleius *lib 10. asini aurei* Veritatem, inquit, criminum fidemque probationibus certis instrui, nec suspicationibus tantam conjecturam permitti placet.

LXIII.

Von unbekannten Zeugen.

Unbekannte Zeugen / sollen auff Anfechtung deß Gegentheils nicht zugelassen werden / es würde denn durch den / so die Zeugen stellet / stattlich fürbracht / daß sie redlich und unverleumbt weren.

ANNOTAT.

Testes ignoti, si contra eos excipiat reus, ad testificandum non sunt admittendi, nisi actor eos bonæ conditionis & famæ esse probaverit. Farin. *de testib. tit 2 quæst 62. tit 6 n 7. per l. scripturas C qui potio in pig hab.*

Stattlich fürbracht / rc. Concordat Farin. *d loco num.* 8. Mascard. *conclus.* 222 *num.* 24. *de probat.* Menoch *de præsumpt lib 5 præsum 1 n. 36 & seq.*

LXIV.

LXIV.

Von belohnten Zeugen.

BElohnte Zeugen seynd auch verworffen / vnd nicht zulässig / sondern peinlich zu straffen.

ANNOTAT.

Testes pecuniis corruptos, aut pollicitis ad dicendum testimonium illectos non modo rejiciendos, sed etiam puniendos docet vide *l. testium fides 3 §. lege Iulia ff de test. c. ult. §. lege Iulia 4 quaest. 2. c. ult. § sed non ideo 14 quaest. 5. c. 1 & c. sicut nobis ext. de testib.* Mascard. *de probat conclus 454 num 1. 2. & 3 & conclus 1358 nu. 1.* Gilhaus. *cap 6 part 3 de testib. num 121.*

Sondern peinlich zu straffen / rc. Poenae testium exponitur *l. 13 & l 15. C. de test.* Menoch *lib. 2 arb jud casu 310* Iul Clar *in § falsum vers. sed quid è converso 13 in fine.*

XLV.

Wie Zeugen sagen sollen.

DJe Zeugen sollen sagen / von ihrem selbs eigen wahren wissen / mit anzeigung ihres wissen gründlicher Vrsach. So sie aber von frembden hören sagen würden / das soll nicht gnugsam geachtet werden.

ANNOTAT.

Testes quæ viderunt & per causas sciunt, cum idonea scientiæ ratione deponere debent, *l. jurisjurandi C de testibus*. Testis enim veritatem dicere tenetur, Menoch *lib 2. Arb jud. casu* 310. *numer* 2. Salomon *Proverb* 19. *vers.* 28. *cap* 21. *vers.* 28 *cap.* 24. *vers.* 28.

Mit Anzeigung ihres wissens Ursach / rc. Quia in criminalibus testis tenetur dicti sui rationem, etiam de ea non interrogatus, assignare, Alex. *cons.* 25 *vol* 1. Hippol. *in pract. crim.* §. *diligenter num.* 91. Imò testis deponens absque ratione, dicitur non ut homo, sed ut pecus deponere, Iason. *in l. cum hi* §. *vult igitur. n.* 3 *ff. de transactio.* Specul. *in titul. de teste* § 1. *vers. idem quod interrogatus non reddit* Mascard. *de probat. concl.* 1369. *num* 47 & 50.

So sie aber von frembden hören sagen wurden. Testes si ex vulgi fama auditum proferunt, pro legitimo testimonio non habebitur, neque recipiuntur, *l. decurionum filii. C. de decurio.* neque testis auritus probat, Menoch *lib* 2. *Arb jud casu* 475 *num* 4 Blanc *de indic num* 312. latissime Farin *quæst.* 69 *lib* 3 *nu.* 1. & *aliquot seq.* Gilhaus *dicto loco num.* 128.

* *
*

LXVI.

Von genugsam Zeugen.

GEnugsam Zeugen seynd die / die vnbeleumbdt / vnd sonst mit keiner rechtmässigen Vrsach zuverwerffen seynd.

ANNOTAT.

Legitimus testis dicitur is, qui omni exceptione major est: & sic paria sunt, quem esse testem legitimum, & omni exceptione majorem, Paris. *in consil. 24 num. 14 lib. 3* Bald. *in l. fin. numer. 5. vers. quædam est probatio major.* Cater. *in pract. crim. de indic. §. in text. ibi, testibus superatus,* Farin. *lib. 2. quæst. 62 num. 4. & 20.*

Planè hic notandum est, quod testes inhabiles admittuntur in factis & delictis, quæ sunt difficilis probationis, aut si aliter veritas haberi non potest. Blanc. *de indic. num. 353.* Farin. *dict. quæst. num. 28.* Masc. *de probat. conclus. 1360. lib. 3. numer. 4.*

LXVII.

Von genugsam Gezeugnuß.

SO ein Missethat zum wenigsten mit zweyen oder dreyen glaubhafftigen guten Zeugen / die von einem wahren wissen sagen bewiesen wird / darauff soll nach gestalt der Verhandlung mit peinlichem Rechten volfahren vnd geortheilt werden.

F 5 ANNOT.

ANNOTAT.

Crimen duobus tribusve idoneis & omni exceptione majoribus testibus probatum, sufficiens est testimonium, adeo quidem ut ex eo sententia ferri, & executioni mandari possit. Concordat *supra art* 23. *&* Deut. *c* 19. *Vers.* 15. Matth. 18. *Vers.* 16. *facit l. ubi numerus. ff. de testib. c. sequente* 2 *q* 4. *&c ult* § *ubi numerus* 4. *q.* 2. Francisc. Viv *lib* 1. *com. opin in verb. testis* § *in ore duorum.* Geil *de pace publ. cap.* 15. *nu.* 7. Gilhaus. *cap.* 6 *part* 3 *de testibus nu.* 2.

Von wahren wissen sagen / 2c. quod testes debeant deponere sic esse vel non esse, non autem credere, vel non credere, dixit Ang *in Auth. de hered. & Falc.* §. *hinc nobis. Vers. secundo.* notat etiam Bald. *in l. conventicula Vers. ex predictis infero C. de Episc. & Cler.* Masc. *de probat. conclus.* 1363 *num* 3.

Geurtheilt werden / 2c. Probato crimine sequitur sententia condemnatoria: sed observandum, quod in criminalibus non sit opus conclusione, & si fiat conclusio, adhuc tamen Iudex liberam habet potestatem, in plus minusve condemnandi, cognita qualitate delicti & personarum, Bart. *in l ergo* § *pœna gravior ff. de his qui notant. infam* & Bald. late *in l etsi severior C. si plur. una sent.* Mynsing. §. *curare Institut. de actio. num* 6.

LXVIII.

LXVIII.

Von falschen Zeugen.

WO Zeugen erfunden vnd überwunden werden/ die durch falsch boßhafftige Zeugschafft jemand zu peinlicher Straff vnschuldiglichen bringen / oder zu bringen vnterstünden / die haben die Straff verwircket/ in welche sie den Vnschuldigen/ als obstehet / bezeugen wöllen.

ANNOTAT.

Falsum testimonium punitur eadem pœna, qua is puniendus fuisset, contra quem testimonium falsum dictum est, si vere de crimine fuisset convictus. Concordat *l. 1 in princ l. lege Cornelia §. pœna legis ff ad l Cornel. de fals. l qui falsa ff. de testib cap. ult §. qui falso 4. q 2.* Concordat etiam infra art. 107.

Die haben die Straff verwirckt/ ꝛc. Jul. Clar *in §. falsum. vers Testis qui falsum. 5 vers. producens, &c.* Franc. Viv *com opinio in verb testis falsum, Deuter. c 19 vers 19 20 21. Dan cap. 13 vers. 62 Mascard de prob concl. 24 n 1 lib 1* inde concluditur, quod periurus ne indicium quidem faciat, neque ad inquisitionem formandam sufficiat, *c sicut nobis, de testibus.* Decius *cons. 189* Mascard. *de pro-*

de probat. conclus. 1168. num. 5. neque dictum ejus ad capturam, licet in tortura deponeret, sufficiens habetur, Mascard. *d. conclus. numero 6. & 7. Decius d. cons. 189. num.* 10.

LXIX.

So der Beklagt nach der Beweisung nicht bekennen wolt.

SO der Beklagt nach gnugsamer Beweisung noch nicht bekennen wolt/ soll ihm angezeigt werden/ daß er der Missethat bewiesen sey / ob man dardurch sein Bekanntnuß dester ehe auch erlangen köndte / ob er aber dennoch darüber nachmahls nicht bekennen wolt / daß er doch / als obstehet / genugsam bewiesen were so soll er nicht desto weniger der beweisten Missethat nach/ ohn einige peinliche Frag verurtheilet werden.

ANNOTAT.

Reum à plena & indubitata probatione confiteri delictum recusantem Iudex nihilominus sine tormentis atque etiam tormentorum repetitione condemnare potest.

Gnugsam bewiesen were/ *etc.* ad convincendum delinquentem requiruntur duo testes, omni exceptione majores, alias non probant ad condemnandum. Bald. *in l. fin.* & ibi etiam Salyc. *C. de probat.* Carer. *in pract. crim. in l. observare. num.*

num. 165. latè per Gomez. *de delict. cap. 12. num. 9. & seq.*

So soll er doch nichts desto weniger verurtheilt werden/ ꝛc. Clar. § *fin. quæst. 66. in princ.* Hipp. de Marsi. § *quoniam numer. 52. & seqq. & in* §. *secunda numer. 11. & 14.* Gomez, *Varia resol. cap. 11. num. 9. tomo 3.* ubi enim constat de maleficio, judices debent esse promi ad puniendum, quia favor publicæ disciplinæ suadet, ut malefitia puniantur, Bald. *in l. ita Vulneratus ff. ad l. Aquill.* Gram. *decis. 15. numer. 16. & cons. 49. numer. 16.* Baptist. à Villalob. *in lit. T. num. 118.* Concordat *supra art. 9.*

LXX.

Von Stellung und Verhörung der Zeugen.

NAch dem aber noth ist/ daß die Zeugschafft/ darauff jemand zu peinlicher Straff soll verurtheilt werden/ gar lauter unnd rechtfertig sey/ So wöllen Wir/ wo eins Beklagten Missethat verborgen wer/ unnd er derselben auff Frag / wie vorstehet / nicht bekenntlich seyn/ und doch der Ankläger die geklagten verneinten Missethat beweisen wolt/ und darmit zugelassen würde/ daß er/ der Ankläger seine Articul/ die er beweisen will/ ordentlich auffzeichnen lasse/ und dem Richter in Schrifften überantwort/ mit Meldung / wie die Zeugen heissen/ und wo sie wohnen/ damit alsdann drauff durch etliche auß den Urtheilern / oder aber andere verordnete Commissarien/ wie unterschiedlich hernach

davon

davon geschrieben stehet / Kundschafft nothdürfftiger vnd gebürlicher weiß verhöret werde.

ANNOTAT.

De productione & examinatione testium agit. Vide Arist *Rhet. ad Alex. c 13.*

Daß die Zeugschafft lauter vnd rechtfertig sey / ꝛc. nota, quod in criminalibus & in condemnando accusato probationes debent esse luce meridiana clariores *l fin C de probat. l absentem ff de pœn.* sed in absolvendo probatio rei etiam dubia relevat. Bar *l non solum § sed ut probari ff de no op. nun.* idem Bart. *in l. 1 § de illo Vers quaro an heres ff de bon eorum qui sibi mort.*

Daß er der Ancläger seine Articul / ꝛc. ante examen testium articuli probatorii cum nominibus testium, & designatione locorum, in quibus degunt testes, judici sunt offerendi.

LXXI.

Von den Kundschafft Verhörern im Gericht.

So nun dasselbige peinliche Gericht mit Personen / die solche Kundschafft rechtmässiger weiß zu verhören / geschickt vnd verständig seyndt / besetzt ist / so soll der Richter / sampt zweyen auß denselben darzu tüglich vnnd dem Gerichtschreiber / gemeldte Kundschafft / wie sich in Recht gebühret / mit fleiß verhören / vnd

vnd sonderlich eigentlich auffmercken / ob der Zeug in seiner Sag würde wanckelmütig vnd vnbeständig erfunden / solche Vmbstände / vnd wie er den Zeugen in eusserlichen Geberden vermercket / zu dem Handel auffschreiben.

ANNOTAT.

Monet testes ab ipso judice cum duobus idoneis assessoribus ac notario examinandos esse, juxta *l. testium 3. § idem Divus Hadrianus. cum § sequenti ff. de testib. Novel. 90. § porro quoniam vers. his omnibus intelligendis.* Iul. Clar. *§ fin. quaest. 26 in princ.* Gilhaus. *cap 6 part 3 de testib. n 51 & seq.* ubi tradit aliquot limitationes.

Mit fleiß auffmercken / rc. Iudex depositiones testium non secus, quam in civilibus causis observare solet, iisdemque adhibitis solemnibus cum attentione audiet.

Wanckelmütig vnd vnbeständig / rc. Testi enim qui variando vel dubitando testimonium profert, nulla fides adhibetur, *l. ubi autem apparet §. qui illud ff. de verb. oblig.* Bart. *in l. si quis intentione ambigua ff. de jud.* Alexand. *cons 152. lib. 5* non enim potest fidem mereri apud alios, quod ipsi dicenti non sit firmum, Carol. Molinae. *in consuet. Paris. tit* 1. *§. 5. nu.* 26. VVurmſ. *in pract. Forens. tit. de testibus, num. 9.*

Zum

zum Handel auffschreiben / ꝛc. Judex sive Commissarius si testes vacillare, vel cum trepidatione loqui animadverterit, vel aliter eos quoquo modo suspectos habeat, tunc hoc per notarium scriptis mandari faciat. Felin. *in c. quoniam contra. num. 49. de probat.* Imo *in l. ab initio in gloss. fin. ff. quemad. testam. aper.* sequitur Ferrar. *in for. oppon. cont. test. post publicatio. verbo vacillant.* Deinde etiam observandum, quod dictum testis non possit probari nudis verbis Iudicis vel Notariis referentis Titium hoc vel alio modo deposuisse, nisi dictum hoc testis in scriptis foret redactum, quo saltem casu ad fidem faciendam esset efficax, Sichard. *in l. prolatam numer 6. C. de sent. & interlo. om. judicum*, ubi etiam Bal. notat.

LXXII.

Von den Kundschafft Verhörern ausserhalb deß Gerichts.

WO aber ein peinlich Gericht / wie dann im Reich an vielen Orthen befunden / mit solchen obgemelten / darzu verständigen Persönen / nicht besetzt were / wiewol dann sonst nach vermöge gemeiner Rechten in Peinlichen Sachen / ausserhalb derselben Gerichts Persönen / nicht Kundschafft Verhörer / oder Commissarien gegeben werden sollen: Dieweil aber an verständigen Kundschafft Verhörern viel gelegen ist / darmit dann auß Unverstandt dieser Kundschafft Verhörer kein Verkürtzung geschehe: So ordnen und wöllen

Wir /

Wir/ wo obgemeldter Mangel erscheinet/ daß dißfals die obgedachten verzeichneten Weisung Articul durch den Richter vnd vier Schöpffen / doch ohn Nachtheil oder Kosten der Partheyen/ der vorgemeldten nechstem Oberkeit zugeschickt/vnd darbey Gelegenheit vnd Gestalt der Sachen / so viel sie der Bericht empfangen/ angezeigt werde/darauff dann dieselbige Oberkeit verständige KundschafftVerhörer/ vngeacht / ob sie nicht deß Gerichts weren/ auff Ansuchung deß / der Kundschafft führen will/ verordnen/ vnd ob es die Notturfft erfordert/ vnd begehrt würde/ CompulsorialCompaßbrieff geben soll / dardurch die Zeugen zu gebührlicher Sag zubringen sind. Vnd soll demnach gemeldte Oberkeit/ so viel an ihr ist/ allen Fleiß thun/ vnd weß sie sich selbs nicht verstünd / bey Rechtsverständigen Raths pflegen/ darmit solche Kundschafft dem Rechten gemäß verhöret werde/ doch auch ohn der Partheyen Kosten vnd Nachtheil.

ANNOTAT.

Hic limitatur proxime præcedens articulus: Nam si judex cum suis assessoribus non satis sit idoneus, examen magis idoneis est committendum, facit *cap. si qui testium 8. in fin. ext. de testib.* Gilhaus. *cap. 6. part. 3. de testib. num. 153 & seqq.*

Darauff dann verständig KundschafftVerhörer/ ꝛc. licet in criminalibus testium receptio committi nequeat, per text. notab. *in Auth. apud eloquentissimum. C. de fide instrum.* Attamen Baldus *in d. Auth. num. 1.* existimat etiam in criminalibus commis-

commissionem fieri posse publicæ utilitatis gratia, ne delicta maneant impunita. Cujus opinionem Camera Imperialis quotidie in decernendis commissionibus in causis fractæ pacis sequitur, quas criminales esse constat. Geil. *lib. 1. obs. 96 num. 7.*

Compulsorial Compaßbrieff geben soll / rc. literas compulsus seu compulsoriales appellant, & Iuris subsidiales, Clar. §. *ultimo quæst. 26. vers. sed quæro* & ita testis invitus in criminalibus testimonium dicere cogi potest, textus hic, & vide etiam distinctionem glos. *in c. dilectorum, in verb. super criminalibus, ubi Panorm num. 3. de testib. cog.* An autem testis possit deponere per scripturam? Felin. *in cap. de testibus, extra de test.* dicit quod non, sed limitat quinque modis, & multis in locis consuetudine ita receptum est, præsertim in Bohemia & vicinis provinciis, teste Geilio *obs. 100. in fin. lib. 1.*

Damit solche Kundschafft den rechten gemeß verhört werde / rc. Siquidem non valet depositio testium extra debitam commissionem, & planè nulla est, ut copiosè tradit Vant. *tit. de nullit. ex defect. de leg. Iurisdict. nu. 2. & seq.*

Doch ohn der Parthεyen Kosten vnd Nachtheil / rc. Si examen testium aliis committitur, tunc hoc magistratus expensis peragendum est: Quemadmodum etiam expensæ, quæ fiunt in consultationibus,

onibus, sine partium incommodo à magistratu eius loci sunt faciendæ. Quod tamen infra art. 119. vers. Es begebe sich dann, usque ad vers. Wo aber desselbigen / rc. distinguitur, si petente accusatore, seu reo consultatio fiat: tunc hæc expensis petentis, si solvendo est, facienda est.

LXXIII.

Von öffnung der Kundschafft.

So dann solche Kundschafft verhört ist / soll es mit Eröffnung derselben also gehalten werden. Nemlich / würde Kundschafft vor etlichen eins peinlichen Gerichts Personen / die dieser Sachen verständig / gehört / so soll der Richter zu Eröffnung derselben Kundschafft Tag ansetzen / vnnd schrifftliche Einrede / vnnd Schutzrede zulassen / auff Form vnd Maß / wie hernach folget.

Wo aber auß Mangel verständiger Personen deß peinlichen Gerichts / durch Commissari / ausserhalb deß Gerichts / wie oben darvon geschrieben stehet / Kundschafft verhöret würde / oder die Schöpffen desselben peinlichen Gerichts nicht bey einander gesessen weren / also / daß auff ihr zusammen bringen / übriger Vnkost vnd Verzug gehen würde. Dieweil dann ihre Versamlung in einer jeden solchen Handlung nicht fürträglich / noch von nöthen ist / vnd derhalb Vnkost vnd Verzug deß Rechten verhütet werde / Ordnen vnnd wöllen wir / daß in diesem Fall die Commissarii vnnd Kundschafft Verhörer derhalb nachfolgender massen handeln sollen.

Anfänglich

Anfänglich sollen die gemeldten Commissarii vnd Kundschafft Verhörer/ den Partheyen zu öffnung der Kundschafft Tag ansetzen / vnd auff solchen bestimbten Tag beyden Theilen Abschrifft / auff leidliche Belohnung/ darvon geben/ vnd ein zimlich Zeit / die sie nach Gelegenheit der Sach/ für noth ansehen/ vnd erkeñen/ geben/ damit solches an die Sachwalter / vnd sonderlich an den Gefangenen bracht/ vnd sollen deß Gefangenen Beyständer dißfals zu ihm gelassen werden/ vnd weß dann jeder theil zu/ oder in solchen Kundschafften reden will / das soll er vorgedachten Kundschafft Verhörern in Schrifften gezwyfacht/ auff einen namhafften Tag / den ihm die Kundschafft Verhörer derhalb/ nach Gelegenheit der Sachen/ in zimlicher Zeit ansetzen sollen/ fürbringen/ vnd fürter die ein Schrifft bey den Kundschafft Verhörern behalten / vnnd die ander dem Widertheil behändiget werden/ sein Gegenschrift/ ob er will/ darauff zu thun.

So aber die Partheyen derohalben weiter schreiben wöllen/ das alles soll in Schrifften/ geduppliret / vnnd in Zeit/ so die Kundschafft Verhörer darzu bestimmen/ beschehen/ vnd doch kein Theil einer Kundschafft halb/ über zwo Schrifft zu thun (darinn sie alle ihre Behelff vnd Nothdurfft fürbringen / vnnd damit beschliessen sollen) nicht zugelassen werden / es were dann sach/ daß der Verhörer auß mercklichen/ trefflichen vnnd bewegenden Vrsachen befinden würde / daß ers gar nicht vmbgehen kündte / so soll er jeglichem Theil noch ein Schrifft/ vnd nicht mehr/ auch in zimlicher / fürderlicher Zeit zulassen. So dann nun also die Kundschafft verhört/ eröffnet/ vnd von beyden theylen/ ihr ein/ vnd zu reden eingebracht/ vnd beschlossen worden / soll der Kundschafft Verhörer oder Commissarius solches alles der Oberkeit/ die ihn zu solcher Verhörung verordnet/ zum fürderlichsten übersenden / welche Oberkeit alsdann ihren Rathschlag dem Richter / vor dem solche

Rechtferti-

Rechtfertigung hanget/ was in solcher Sachen zu erkennen sey/ soll zuschicken.

ANNOTAT.

Agit de publicatione attestationum, seu rotuli, quod vocant: cujus formam describit Ferrar. *in pract. in form. public. testium in glos. 1. num. 1.*

Soll es mit der Kundschafft also gehalten werden/ rc. cum attestationum publicatio, licet sit de justitia, tamen non sit de substantia ordinis judiciarii, & parti illam non petenti imputari debet, ideo sententiam ob intermissam publicationem, non esse ipso jure nullam testatur Mynsin *obser. 52. cent. 4.* cum ibi allegatis. Geil *lib. 1. obser. 105. in prin. & n. 5. obs. 104.*

Beyden theilen Abschrifft davon geben / rc. Reo enim regulariter, contra quem per viam inquisitionis proceditur, danda sunt nomina testium & dicta eorum, ut seipsum defendere, & suas defensiones adversus eorum personas & dicta proponere queat: text. *in 6. qualiter & quando. vel 2. § debet igitur, de accusat.* Clarus *quæst. 49. nu. 2.* Imo non petenti omnino dari debet, Clar. *d. loco num. 4.* Blanc. *de indic. num. 29. in fine.*

Und sonderlich an den Gefangenen gebracht / rc. Nam non debet pejor conditio esse rei quam actoris, *c. non debet. de reg. jur. in 6.* Hinc concluditur,

ditur, quod nemo in criminalibus condemnari debet, nisi prius dato termino ad suas defensiones faciendum, licet sponte crimen ipse confessus fuerit, & hanc practicam observare totum mundum dicit Clar. *dicta quaest. nu 13 allegans* Salic *in l. 2. post num. 7. C. de cust. reor.* & alios ibi, &c.

Was dann jeder theil zu / oder in solchen Kundtschafften reden will / ꝛc. de forma opponendi contra testes post publicationem vide Ferrar. *in pract. de form. opp. contra testes fol 163.*

Beschlossen worden / ꝛc. Notandum etsi hic & in Camera Imperiali conclusio causae requiratur, adeò quidem ut nulla sententia, ne interlocutoria quidem publicetur, nisi in causa conclusum sit, ut testatur Geil *lib 1 observat. 107. nu. 2.* attamen hoc fallit in causis criminalibus, in quibus quoad reum nunquam concluditur in causa: idque favore defensionis receptum esse dicit idem Geil. *in d. observat in num. 11* allegans text *in l unius* *§. cogniturum, in verb quocunque tempore ubi* Bart. *num. 3. ff. de quaest.*

LXXIV.

Von Kundschafft deß Beklagten zu seiner Entschuldigung.

SO ein Beklagter Kundschafft vnd Weisung führen wolt / die ihn von seiner verklagten Missethat entschuldigen solt / so dann der Richter solche erbottene Weisung für dienstlich acht / so soll es mit Vollnführung

kung derselben / auch vorgemeldter massen / vnd darzu / wie von solcher Außführung der Vnschuld hernach in dem 151. Articul / anfahend / Item / so jemand einer That bekenntlich ist / ꝛc. vnd in etlichen Articuln dar-nach / klärlicher / mehr vnd weiter funden wird / gehalten werden.

ANNOTAT.

Reus ad probationem suæ defensionis, si alicuius momenti futuram Iudex præviderit, est admittendus, concordat infra art. 151.

So ein Beklagter Kundschafft vnd Weisung führen wolt / ꝛc. Defensiones reorum omni jure licitæ sunt. *Vulg. l. ut vim, ubi Dd ff. de just. & Iur. l. 1 de appel.* ideoque nemini etiam propalam delinquenti auferendæ, Gomez *de delict. c. 1. num. 43.* Clar. § *fin. quæst. 49. num. 14.* Eman. Suarez *in thesau. com. opin.* § *defensio. num. 25.* sed & post conclusionem, imò post sententiam quoque audiendæ, Hippol. de Marsil. *in pract. crim.* § *opportune nu. 8. 16. 17.* § *ult. nu. 26.* § *occurrunt n. 2. & 3.* Nec iis reus renunciare potest, Suarez. *d. vers. defensio n. 27. Clar. d. quæst. 49. n. 16.* in fin. Bal. *in l. unica, C. de confess. n. 27.* & Gomez *de delict. c. 1. n. 66.*

LXXV.

Von Verzehrung der Zeugen.

WEr in peinlichen Sachen Kundschafft führet / der soll einem jeglichen Zeugen / von gemeinen Leuten vnd Fußgängern / für seinen Kosten / einen jeden Tag / dieweil er in solcher Zeugschafft ist / acht Kreutzer / oder so viel werths nach ein jeden Lands Müntz

Gelegen-

Gelegenheit/ geben: Aber mit andern vnnd mehrern Personen/ soll es derhalb/ nach Erkantnuß der Kundschafft Verhörer/ gehalten werden.

ANNOTAT.

Testes producens iis sumptus itineris præstare debet: Concordat *l. testium §. Caninio. ff. de test. l. quoniam* 10. *C. eod. l. eos qui § si quis autem C. de appell.*

Wer in peinlichen Sachen Kundschafft führet/ ꝛc. Hoc tamen temere non faciendum est, sed de iis testibus accipiendum, qui ad investigationem vel criminis, aut innocentiæ necessarii erunt *l.* 1 *§. quanquam ff. de testibus & l. testium. §. ult. eod.*

Acht Kreutzer / ꝛc. Vide Menoch. *arb jud. casu* 310 *num.* 10.

Aber mit andern vnnd mehrern Personen / ꝛc. Modus expensarum observandus, & personarum differentiæ & qualitates considerandæ, Geil *lib.* 2. *Observat* 99. *num* 3 & 4.

LXXVI.

Kein Zeugen für Recht zu vergleiten.

Es soll keine Parthey noch Zeuge vor den Richtern oder Commissarien vor peinlicher Rechtfertigung vergleit werden / Aber für Gewalt mögen die Partheyen vnd Zeugen für Gericht vergleit werden.

ANNO-

ANNOTAT.

Testes in jus, salvo conductu dato, non vocandi sunt. Vide Alberic Gentil *lib. 2 de jure belli cap 14* de hoc salvo conductu disserit etiam Gabriel *lib. 2 de jurejur conclus. 5 num. 21. cum seqq & lib. 6. de legibus conclus. 2. n. 7.*

LXXVII.

Das Recht fürderlich ergehen zulassen.

Vnkosten zu vermeiden / Setzen vnd ordnen wir / daß in allen peinlichen Sachen dem Rechten schleuniglich nachgegangen / verholffen / vnd gefährlich nicht verzogen werde.

ANNOTAT.

De non prorogandis judiciis publicis, & dilationibus, nec non interrogationibus non necessariis amputandis. Concordat infra art 100.

Gefährlich nicht verzogen werden / rc. dilationes necessariæ, non supervacuæ partibus dandæ sunt juxta *l noverint. C. ut infra cert tempus.* Non tamen biennium excedere debent, ut Justinianus constituit, *in l fin d. tit.* Geil. *de pace publ. cap 9. n. 14.*

num 14. ideoque dilationes in causis criminalibus judicibus arbitrarias esse, tenet Innocent *in c. ad petitionem. num. 4. de accusat.* Schenck à Tauttenberg *in progymnas. forens. tit. 9. num 8.* Gilhaus. *in crim. arb. cap. 5. de dilat num. 2.*

LXXVIII.

Von Benennung endliches Rechts-Tages.

So der Kläger auff deß Beklagten eigen Bekennen / oder einbrachte vnd vollnführte Kundschafft vnd Beschluß / wie obstehet / vmb einen endlichen Recht-Tag bitt / der soll ihm fürderlich ernennt werden. Wo aber der Ankläger vmb den endlichen Recht-Tag nicht bitten wolt / so soll derselb endlich Recht-Tag auff deß Beklagten Bitt auch ernennt werden.

ANNOTAT.

Agitur hic de constitutione diei, qua de crimine cognoscatur ac decidatur.

Der soll ihm fürderlich ernennt werden / ꝛc. Justa enim petenti facile est assentiendum, *l. 2. ff. de his qui sui & l. Atticilinus. de servit. rust. prad.*

LXXIX.

Dem Beklagten den Rechts-Tag zu verkünden.

DEm / so man auff Bitt deß Anklägers mit endlicher peinlicher Rechtfertigung straffen will / soll das zuvor drey Tage angesagt werden / damit er zu rechter Zeit sein Sünde bedencken / beklagen und beichten möge / und so er das Heilige Sacrament zu empfahen begert / das soll man ihm ohne Weigerung zu reichen schuldig seyn. Man soll auch nach solcher Beicht pfleglich solche Personen zu dem Verklagten in die Gefängnuß verordnen / die ihn zu guten seligen Dingen vermahnen / und ihm in dem außführen / und sonst nicht zuviel zu trincken geben ; dardurch seine Vernunfft gemindert werde.

ANNOTAT.

Triduo ante damnato denuntianda est executio, Accedit Iul Clar §. *fin quæst.* 99. *in princ.* Damhud *in pract crim cap.* 150. *numer.* 2. & 3. Concordat infra art. 102.

Das soll man ohne Weigerung zu reichen schuldig seyn / etc. Clar *dict quæst num.* 3 Damhud *d capi n.* 4 ubi dicit, quod laudabilem morem sequuntur

tur hodie pleræque Romani Imperii civitates, aliique pii & devoti Magistratus Ant Gomez *ca. 14. post num. 6. Vers. item adde quod potest de delict.*

LXXX.

Verkündigung zum Gericht.

ZUm Gericht soll verkündiget werden/ wie an jedem Orth mit guter Gewonheit herkommen ist.

ANNOTAT.

De judicum convocatione agit, quæ pro more quibusque locis bene recepto per viatorem publicum, aut campanæ signum fieri solet. Concordat *art. 156.* vers. vnd soll in diesem ꝛc.

LXXXI.

Vnterredung der Vrtheiler vor dem Rechtstage.

ES sollen auch Richter vnnd Vrtheiler vor dem Rechtstag alles Einbringen hören lesen / das alles wie hernach in dem 181. angezeigt wird/ ordentlich beschreiben vnd für Richter vnd Vrtheyler bracht werden. Darauff sich Richter vnd Vrtheyler mit einander vnterreden vnd beschliessen / was sie zu recht sprechen wöllen. Vnd wo sie zweiffelich seyn / so sollen sie weiters

weiters Raths pflegen / bey den Rechtsverständigen/ vnd an Enden vnd Orthen / wie zu End dieser vnser Ordnung angezeigt/ vnd alsdann die beschlossen Vrtheil zu dem andern Gerichtshandel auch aufschreiben lassen/ nach der Form/ wie hernach im 190. anfahend/ Item/ so nach laut dieser vnser / vnd deß H. Reichs Ordnung ꝛc. funden wird / damit solche Vrtheil nachmals auff dem endlichen Rechttag / wie hernach von Öffnung solcher Vrtheil geschrieben stehet/ vnsäumlich also geöffnet werden.

ANNOTAT.

Præscribit judicum ante diem ferendæ sententiæ consultationis modum, concordat *art.* 92. *cum sequente art.*

Darauff sich Richter vnd Vrtheil/ ꝛc. Cum judex secundum acta & probata judicare teneatur, ut dicit Covar. *lib. 1 resol. c.* 1 *num.* 6. Clar *quæst.* 66 *num* 3 § *fin* meritò cuncta rimari & cum summo studio deliberare debet, *text. expressus in l hac lege C. de sent. ex per. recit. Instit. de officio jud. in princ.* 33 *quæst.* 5 *c. judicantem*, præsertim in criminalibus, ubi melius est nocentem absolvere, quam innocentem condemnare.

Vnd wo sie zweiffelich seyn/ ꝛc. Bona cautela pro judice, ut nimirum in dubiis & obscuris quæstionibus peritiores consulat, concordat supra *art* 7. item infra *art* 150 *Vers.* Hierumb so dieser Sach/ꝛc. ut etiam multi alii. Qui autem consulendi, & cujus

cuius sumptibus consultatio fieri debeat, definitur art. 220.

LXXXII.

Von Besitzung vnd Beleutung deß endlichen Gerichts.

AN dem Gerichts Tag / so die gewöhnliche Tagzeit erscheint / mag man das peinliche Gericht mit der gewöhnlichen Glocken beleuten / vnnd sollen sich Richter vnd Vrtheiler an die Gerichtsstatt fügen / da man das Gericht nach guter Gewonheit pflegt zu besitzen / vnnd soll der Richter die Vrtheiler heissen nidersitzen / vnnd er auch sitzen / seinen Stab oder bloß Schwerdt / nach ländlichem Herkommen / eines jeden Orths / in den Händen haben / vnnd ehrsamlich sitzen bleiben / biß zum ende der Sachen.

ANNOTAT.

Agit de solenni sessione judicum & assessorum, nec non de dando convocationis signo.

Vnd ehrsamlich sitzen bleiben / ꝛc. Quodammodo concordat *Novell. 82. § sedebunt.*

LXXXIII.

Diese vnser vnd deß H. Reichs Ordnung gegenwertig zu haben / auch den Partheyen / darinn ihr Nothturfft nicht zu verbergen.

In

JN allen Peinlichen Gerichtlichen Händeln / sollen Richter vnd Schöpffen diese vnser Ordnung vnnd Satzung gegenwertig haben / vnnd darnach handeln / auch den Partheyen / so viel ihnen zu ihren Sachen noth ist / auff ihr begehren / dieser vnser Ordnung Vnterrichtung geben / sich darnach wissen zu halten / also / darmit sie durch Vnwissenheit derselbigen nicht verkürtzt / oder gefärd werden. Man soll auch den Partheyen der Articul / so sie auß dieser vnser Ordnung nothdürfftig seyn / auff ihr Begehren / vnnd leidliche Belohnung / Abschrifft geben.

ANNOTAT.

1 Monet articulus, ut Iudices & Assessores in omnibus judiciis criminalibus, has sacri Imperii Romani constitutiones præsentes habeant, & dum judicant religiosè versent: Tum etiam ex iis partes, quantum necessitas postulat, instruant.

Sollen Richter diese Ordnung gegenwertig haben / &c. Sic in arduo negotio scilicet RELIGIONIS disceptando, Constantinus Magnus in Concilio Niceno, quod contra Arrium celebratum est à Patribus 1318 jussit proferre sacra Biblia, è quibus hæresiarcha ille condemnaretur, Euseb *lib 3 de vita Constant* & Theodoret. *lib. 1 Histor Ecclesiast. cap testibus.*

LXXXIV.

Von der Frag deß Richters / ob das Gericht recht besetzt sey.

So das Gericht also gesessen ist / so mag der Richter jeden Schöpffen besonder also fragen. N. ich frage dich/ob das endliche Gericht zu peinlicher Handlung wol besetzt sey. Wo dann dasselbig Gericht nicht unter sieben oder acht Schöpffen besetzt ist / soll jeder Schöpff also antworten: Herr Richter/ das Peinlich endlich Gericht ist nach laut Keyser Carls deß Fünfften/ und deß H. Reichs Ordnung wol besetzt.

ANNOTAT.

Præscribitur quomodo judex de judicio rectè constituto quærere debeat.

Wo dann dasselbig Gericht nicht unter sieben &c. Septem judices cujusdam rei constituit Gell. lib. 9. cap. 15. Fere enim impar est judicum numerus, ut imparibus votis res citius dijudicetur, *c si quis Episcopus 6 quæst. 4. c 1 distinct 79. c licet de vitanda, ext de electione* Proinde Marcus Varro in primo librorum, qui inscribuntur Hebdomades, vel de imaginibus septenarii numeri, (quem Græci ἑϐδομάδα appellant) virtutes potestatesque multas variasque enarrat: autore Gellio *lib. 3. noct Att cap* 10.

LXXXV.

Wann der Beklagt offentlich in den Stock/ Pranger oder Halßeißen gestelt werden soll.

SO wider den Beklagten die Vrtheil zu peinlicher Straff endlich beschlossen wird/ wo dann herkommen ist/ den Vbelthäter/darvor oder nach/am Marckt oder Platz/ etlich Zeit offentlich im Stock / Pranger oder Halßeisen zu stellen / dieselbig Gewonheit soll auch gehalten werden.

ANNOTAT.

De reo ante executionem in conspectu populi publicè sistendo cavetur hoc articulo.

LXXXVI.

Den Beklagten für Gericht zu führen.

DArnach soll der Richter befehlen/ daß der Beklagt durch den Nachrichter vnnd Gerichtsknecht wohl verwahrt/für das Gericht bracht werde.

ANNOTAT.

Post conspectum publicum Reus ligatus in judicio sisti debet.

LXXXVII.

Von Beschreyen deß Beklagten.

MIt dem Beschreyen der Vbelthäter/ soll es im selben Stück auff Gegenwertigkeit vnd Begehr deß

Anklägers/ nach jedes Gerichts guter Gewonheit gehalten werden: Wo aber der Beklagt vnschuldig erfunden wird/ also daß der Ankläger dem Rechten nicht nachkommen wolt/ vnnd nicht desto weniger der Beklagt Rechts begehrt/ so were solches Beschreyens nicht noth.

LXXXVIII.

Von Fürsprechern.

Klägern vnd Antwortern/ soll jedem Theil auff sein Begehren/ ein Fürsprech auß dem Gericht erlaubt werden/ dieselben sollen bey ihren Eyden die Gerechtigkeit vnd Warheit/ auch die Ordnung dieser vnser Satzung fördern/ vnnd durch keinerley Gefährligkeit mit Wissen vnd Willen verhindern / oder verkehren/ das soll ihn also durch den Richter bey ihren Pflichten befohlen werden/ doch daß derselbig Schöpff / der also deß Anklägers Fürsprech gewest / sich hinfürter beschliessens der Vrtheil enthalt/ vnd die andern Richter vnd Schöpffen nichts desto minder vollnfahren sollen/ Doch soll in der Kläger vnd Antworter Willen stehen/ ihren Redner auß den Schöpffen oder sonst zu nemmen / oder ihn selbst zu reden. Welcher aber einen Redner ausserhalb den Geschwornen Gerichtschöpffen nimbt/ derselb Redner soll zuvor dem Richter schwören/ sich mit solchem seinen Reden zu halten/ wie oben in diesem Articul der Fürsprechen halb / so auß den Schöpffen genommen werden/ gesetzt ist.

Item/ in dem nechst nachgesetzten Articul/ der Klag/ soll der Fürsprech/ wo erstlich ein A. stehet / deß Klägers Nahmen/ vnd bey dem B. deß Beklagten Namen melden/

melden / fürter bey dem C. soll er die Vbelthat / als Mord / Rauberey / Dieberey / Brandt / oder andere / wie jede That Nahmen hat / auff das kürtzest anzeigen. Vnd ist nemblich zu mercken / so die Klag von Amptswegen geschehen / daß allwegen in einer jeden solchen Klag zusampt dem Nahmen deß Anklägers / soll also gesetzt werden: Klag von der Oberkeit vnnd Ampts wegen.

ANNOTAT.

Agit de procuratoribus & defensoribus utriq; partium dandis, observandum est, licet de jure communi per procuratorem neque accusatio, neque defensio in publicis judiciis permittatur *l. accusatores 13 ff. de pub jud c si quando. 2 quæst. 6 c. criminationes 2 quæst 7 c. in criminalibus. & c ultim. 5. quæst 3.* Francisc Viv *lib 1 com. opin. in verb. procuratorem in capitalib* Gabriel. *lib. 7. conclus. 9 numer. 1 & 4.* Iul Clar *§ fin. quæst 32 in princ & vers quæro nunquid.* Hoc tamen in constitutione hac expresse limitatur.

Jedem theil auff sein begehren / etc. Petente enim accusatore vel reo unus ex assessoribus ei ad causam agendam vel defendendam dandus est procurator.

Doch soll in der Kläger oder Antworter Willen stehen / etc. Si accusator vel reus præsens sit in judicio per se ipsum, vel per procuratorem verba facere non prohibetur, concordat Iul Clar. *quæst 32. vers.*

Verſ. item quæro. ubi etiam additur diſtinctio, quod ſi accuſationi ſit reſpondendum, vel aliis interrogationibus à judice factis, reus per ſe, & non per procuratorem reſpondere debeat. adde Hippol. de Marſ *in pract crim § ſequitur per totum.* Menoch *arb jud lib 1. quæſt 80* ubi multa ſtatuta ad hanc materiam facientia declarat. Rub. Alexand *in tract ſuo de poteſtat procurat. & defenſor in cauſa crim qui hanc materiam ex profeſſo tractavit* Gilhauſ. *cap 3. part 2 de inquiſitione n. 37. & 38.*

Doch daß derſelbe Schöpff/ꝛc. Qui Aſſeſſorum ſeu Scabinorum pro accuſatore vel pro reo tanquam procurator verba fecit, poſtea in conſeſſum eo tempore, quo ſententiæ rogantur, admitti non debet; Quo judex cum reliquis Scabinis liberè in cauſa ſententiam dicere poſſit.

Dem Richter ſchwören/ ꝛc. Simile juramentum præſcribitur *in l rem non novam § patroni. C. de judic l 2. in princ C de jurejuran. c. cum cauſam 6. extr de juram. calum.* Quod tamen juramentum hodie conſuetudine dicitur ſublatum apud Bap à Villalob *in litera A. num 65 & Soar. in litera A num. 110.*

LXXXIX.

Witt deß Fürſprechen der von Ampts wegen oder ſonſt klagt.

Herr

HErr Richter/ N. der Ankläger klagt [illegible] dem Vbelthäter/ so gegenwertig vor Gericht stehet / der Missethat halb/ so er mit E. geübt / wie solche Klag vormahls vor euch fürbracht ist/ vnd bitt / daß ihr derselben Klag halb/ alle einbrachte Handlung vnd außschreiben/ wie das alles nach löblicher / rechtmässiger Keyser Carls deß Fünfften/ vnnd deß heyligen Reichs peinlichen Gerichts Ordnung vormahls gnugsamlich geschehen/ fleissig ermessen wöllet / vnd daß darauff der Beklagt vmb die überwunden Vbelthat / mit endlicher Vrtheil vnd Recht/ peinlich gestrafft werde / wie sich nach Ordnung gemeldter Gericht gebühret vnnd recht ist.

Item/ wo der Fürsprech die obgemeldte Klag vnnd Bitt/ mündlich nicht reden künde/ so mag er die schrifftlich in das Gericht legen/ vnd also sagen: Herr Richter/ ich bitt euch/ ihr wöllet ewern Schreiber deß Anklägers Klag vnd Bitt/ auß dem eingelegten Zettel offentlich verlesen lassen.

ANNOTAT.

Forma petitionis siue libelli procuratoris, qui ex officio, vel ab accusatore datus accusat. Concordat art. 95. infra. item *l. libellorum. 3 ff. de accusat.* Jul. Clar. § *fin. quæst. 12. verʃ. præterea in libello 8. cum seq.* ubi dicitur libellum accusationis continere debere nomen accusatoris & accusati, speciem criminis: locum item & tempus, quo crimen sit commissum.

Sed haud importunè hic quæritur, an in accusationis libello necessaria sit conclusio? Bart. *in*

dict.

dict. l [illegible]*um, num 19.* respondet quod non: & huic sententiæ subscribere omnes Dd testatur Bald. *in l si quis se, in fin C de accusat.* Clar *in d. quæst 12 in fin* ubi reddit rationem, quare non requiratur libelli conclusio in criminalibus, ut in civilibus Attamen de consuetudine apponi solet ista clausula Super quibus omnibus & singulis, &c quæ est loco conclusionis, & habet suas singulares operationes, ut dicit Clar. *in § fin quæst. 31 num. 13.*

Mit endlicher Urtheil peinlich gestrafft werden / rc.

Vt scilicet hinc delinquendo alii deterreantur. *l. bona fides in princ vers. ult ff. depositi & l. omne § qui in acie ff de re milit.* Duaren. *comment. ad tit ff de pœnis, cap. 1.*

So mag er die schrifftlich ins Gericht legen / rc.

Ita Salicet *in l penult. num. 2. C de accusat.* tenet, quod sive accusator porrigat libellum in scriptis, vel porrigat verbalem querelam apud acta judicis, & tabellio eam in scriptis redigat juxta formam *l. libellorum ff de accusatio.* quod satis sit solennis accusatio, & ita in practica servari testatur Iul. Clar *in d. quæst 12. num 7.*

X C.

Was vnd wie der Beklagt durch sein Fürsprechen bitten lassen mag.

Wo

WO dann der Beklagt der Missethat darvor beständiger weiß bekenntlich gewest/oder deß gnugsam überwiesen worden were / wie vor von gnugsamer Beweisung/vnd solchem beständigen bekennen klärlich gesetzt ist. So mag er nichts anders/denn vmb Gnade bitten/ oder bitten lassen / Hett er aber der Missethat also nicht bekennet/ oder wo er die angezogen That bekannt/vnd derhalben solche Vrsachen fürbracht hett/ dadurch er verhofft von peinlicher Straff entschuldigt zu werden/ so mag er durch seinen Fürsprechen bitten lassen/ wie hernach folgt.

Item / wo in nechsten nachfolgenden Articuln ein B. stehet/ soll der Beklagt/ bey dem A. der Kläger/vnd bey dem C. die beklagt Vbelthat / kurtz gemeldt vnnd verstanden werden.

Herr Richter/ B. der Beklagt antwort zu der beklagten Missethat/ so durch A. als Kläger wider ihn geschehen ist/ die er mit C. geübt haben soll / in aller massen/ wie er vormals geantwort hat / vnd gnugsam fürbracht ist. Vnd bitt / daß ihr derselben beschehen Klag vnd Antwort halb/ alle Handlung vñ auffschreiben/ wie das alles nach löblicher rechtmässiger Keyser Carls deß Fünfften/ vnd deß H. Reichs peinlicher Gerichts Ordnung vormahls gnugsamlich für vnnd einbracht/ fleissig wolt ermessen / vnnd daß er auff sein erfundene Vnschuld/ mit endlicher Vrtheil vnd Recht/ sampt Erstattung deß auffgangenen Gerichts Kostens vnd Schadens ledig erkennt werde vnd der Ankläger Straff vnd Abtrag halb / nach laut dieser peinlichen Keyserlichen Gerichts Ordnung / zu endlichem Außtrag vor dem Gericht / als ob angezeigt / verpflicht werde.

Item / wo der erlangt Fürsprech diese obgemeldte Antwort vnd Bitt mündlich nicht reden kündt / mag er die schrifftlich für den Richter legen / vñ diese Meynung sagen: Herr Richter/ ich bitte euch/ last deß Beklagten

klagten Antwort vnd Bitt/ auß dieser eingelegten Zettel/ ewern Schreiber öffentlich verlesen. Auff solche Bitt soll der Richter dem Gerichtschreiber befehlen/ die gemeldten eingelegten Zettel zu verlesen.

ANNOTAT.

Quid & quomodo reus per confessionem aut per probationes legitimas convictus, petere & agere per defensorem possit.

Vmb Gnad bitten/ ꝛc. Extrema convicti anchora est judicis clementia & misericordia, ad quam ut patronus animum judicis, qua potest ratione, permoveat, petet, petique curabit. Petitio autem veniæ in judicio confessio est delicti. Blanc. *de indiciis, num. 308* Iul. Clar. *quæst. 49 numer. 17.* Damhud *in crim. pract. cap 53.* & mala causa est, quæ requirit misericordiam Menoch. *arb jud. quæst. 8* Alber. Gent. *de jure belli lib 2. cap. 17.*

Von peinlicher Straff entschuldiget zu werden/ ꝛc. Nam cuilibet licitum est sanguinem suum quocunque redimere. *l 1. ff. de bon. eor. qui ante sent sibi mort consc.*

Nach laut dieser Peinlichen HalßGerichts-Ordnung/ ꝛc. supra art. 12.

Den eingelegten Zettel zu verlesen/ ꝛc. Non enim debet rei conditio deterior esse, quam actoris.

XCI.

XCI.

Von Verneinung der Missethat / die vormals bekennt worden ist.

WUrde der Beklagt auff endlichen Rechtstag der Missethat läugnen/ die er doch vormals ordentlicher/ beständiger weiß bekannt/ der Richter auch auß solchem Bekanntnuß in Erfahrung allerhandt Vmbstände so viel befunden hett / daß solch Läugnen von dem Beklagten allein zu Verhinderung deß Rechten wird fürgenommen/ wie hiervor im 56. Articul/ vnnd in etlichen Articuln hernach/ biß auff den 62. Articul von beständiger Erkanntnuß funden wird. So soll der Richter die zween geordneten Schöpffen / so mit ihm solche verlesene Vrgicht vnnd Bekanntnuß gehört haben/ auff ihre Eyde fragen/ob sie die verlesene Vrgicht gehört haben/vnd so sie ja darzu sagen/so soll der Richter in allwegen bey den Rechtsverständigen/ oder sonst an Orten vnnd Enden / als hernachmahls angezeigt/ Raths pflegen/ vnd nach dem solche zween Schöpffen in diesem Fall nicht als Zeugen/sondern als MitRichter handeln/ sollen sie derhalben vom Gericht oder Vrtheil nicht außgeschlossen werden.

ANNOTAT.

Si reus delictum, quod ante liberè confessus erat, in dicto capitali sententiæ ferendæ die revocet atque inficietur, judex peritiores consulere jubetur.

Allein

Allein zu Verhinderung deß Rechten / rc. Hinc liquet differentia art 57. 69 & huius loci.

XCII.

Wie der Richter vnd Schöpffen oder Vrtheiler / nach beyder Theil / vnd allem fürbringen / auch endlichem Beschluß die Vrtheil fassen / vnnd wie auch nachmahls die Schöpffen oder Vrtheiler / durch den Richter gefragt werden sollen.

NAch beyder Theil vnd allem Fürtrag / auch endlichem Beschluß der Sachen / sollen der Richter / Schöpffen vnnd Vrtheiler alle Gerichtliche Fürträg vnd Handlung für sich nemmen / mit fleiß besichtigen vnd erwegen / vnd darauff nach ihrem besten Verständnuß dieser vnser peinlichen Gerichts-Ordnung / nach Gelegenheit eines jeglichen Falls / am allergleichsten vnd gemässigsten Vrtheil in Schrifft fassen lassen / vnd so die Vrtheil also verfast / soll darauff der Richter fragen: N. Ich frage dich deß Rechtens.

ANNOTAT.

Iudices & Scabini, post accusationem & defensionem in medium allatas, factamque in causa conclusionem, deliberatione habita sententiam

maleficis

maleficio condignam concipient. text. expressus *in l 2 C. de sent. ex pericul. recitand.*

Vrtheil in Schrifft fassen lassen/ ꝛc. Nota quod sententia prius scribitur, ut postmodum legitur, & si ordo perverteretur, quod oretenus proferatur, & postea scribatur, non valeret. Vant *in tract. nullit in tit. de nullit sentent. num. 70 l. fin. C de sent. experic. recit.* ubi Bart & Dd. Spec. *in tit. de sentent. § juxta colum. 4 in fin. vers. non valerent.* Marant *part 6 de sentent. num. 12.*

Nach Gelegenheit eines jeden Falls am allergleichsten/ ꝛc. Sententia maleficio condigna est concipienda text. est expressus *in l perspiciendum, in princip. ff de pœnis l. 4 § pen ff de incend. nauf. l cum res § igitur de cætero. C de pœnis* & Seneca *2. de benef. 16* æque peccat, inquit, quod excedit, quam quod deficit: igitur ne quid aut durius aut remissius constituatur, quam causa deposcit, bene monet Marcianus, esse perspiciendum judicant, *in d. l. perspiciendum.*

XCIII.

Darauff sollen die Schöpffen vnd Vrtheilsprecher vngefährlich also antworten.

HErr Richter/ Ich sprich/ es geschicht billich auff alles Gerichtlich Einbringen vnd Handlung / was nach des Gerichts Ordnung recht/ vnd auff gnugsame alles Fürtrags Besichtigung in Schrifften zu Vrtheil verfasset ist.

ANNOTAT.

Sententia post factam in judicio deductionem atque cognitionem causæ, tandem communi suffragio Scabinorum & Assessorum definita judici quærenti offertur.

XCIV.

Wie der Richter die Urtheil öffnen soll.

Auff obgemeldten Beschluß der Schöpffen vnd Vrtheiler/ soll der Richter die endlichen Vrtheil / so also in Schrifften verfaßt ist / durch den geschwornen Gerichtschreiber/ in beyseyn beyder Partheyen/öffentlich verlesen lassen/ vnnd wo peinliche Straff erkannt wird/ so soll ordentlich gemeldt werden/ wie/ vnd welcher massen die an Leib oder Leben geschehen soll / wie dann peinlicher Straff halb hernach im 104. Articul/ vnd etlichen Blättern hernach / funden vnd angezeiget wird. Vnd wie der Schreiber solche Vrtheil / die sich obgemeldter massen zu öffnen zu lesen gebühret / formen vnd beschreiben soll/ wird hernach im 190. Articul funden.

ANNOTAT.

Judex dato ab assessoribus responso statim sententiam per juratum actuarium accusatore & reo præsentibus è periculo publicè recitare curabit.

text.

text. *in l. ultim. C. de sent. ex pericul. recit. l. eos qui* 6 *§ fin. C. de modo mulcta. l. quoties.* 17 *§ fin. C. de dignitat. Novel.* 82. *§ praebebunt.*

Durch den Geschwornen Gerichtschreiber / ꝛc. De jure quidem sententia ore ipsiusmet judicis pronunciari debet, sed consuetudine mutatum esse testatur Clar. *quaest.* 93 *in princ.* uti etiam in hoc articulo statuitur.

XCV.

DJe vorgesetzten Rede / so vor Gericht beschehen sollen / lauten als auff einen Klåger / vnd auff einen Antworter. Aber es ist nemlich zu mercken / wo mehr denn ein Klåger / oder ein Antworter im Rechten stůnden / daß alsdann dieselben Wörter / wie sich von mehr Personen zu reden gezimbt / gebraucht werden sollen.

ANNOTAT.

Cum plures accusatores reique concurrunt, sermo plurium numero efferendus est.

XCVI.

Wann der Richter seinen Stab zerbrechen mag.

WAnn der Beklagt endlich zu peinlicher Straff gevrtheilt wird / soll der Richter an den Orten / da es

da es Gewonheit/ seinen Stab zerbrechen / vnd den Armen dem Nachrichter befehlen/ vnd bey seinem Eyd gebieten/ die gegeben Vrtheil getrewlich zu vollnziehen/ damit vom Gericht auffstehen/ vnd darob halten/ damit der Nachrichter die gesprochen Vrtheil/mit guter Gewarsam vnd Sicherheit vollnziehen möge.

ANNOTAT.

Agit de baculo, quem ex more manu gestat judex post publicatam sententiam frangendo, & de executione carnifici mandanda.

Die gegeben Vrtheil zu vollnziehen/ rc. Sententia enim in causa criminali lata in continenti est exequenda. *l cum rei. C. de pœnis* Clar § *fin. quæst 96. num 1. & 2.* ubi addit aliquod limitationes, an non autem expectandi sunt decem dies dati ad appellandum? respondet Clar. *d loco.* certe quicquid sit de iure, tamen contrarium servatur de consuetudine, nam sententiæ capitales immediatè mittuntur executioni, non expectatis dictis decem diebus, Bart. *in l. qui ultimo, in fin. ff de pœnis* Guid. Pap. *decis. 74. in fin.*

Sed quid si reus convictus, vel etiam condemnatus ante executionem moriatur vel naturali fato, vel quia sibi manus intulerit? de iure quidem volunt Dd quod in mortui cadaver non sit sæviendum: sed contrarium praxis tenet & observat. Clar. § *fin quæst 51. num 15* Menoch *arb. jud.*

jud. casu 281. Farin. *quæst. 10. num 77.* Alia se offert quæstio, an sententia in pecuniaria pœna ferri possit in procuratorem dominum litis factum, mortuo reo post litem contestatam, & de delicto convicto vel confesso, an autem ferri debeat in personam hæredum vocatorum? de qua plenissimè vide Osasc *in decisio Pedem. 149.* ubi affirmativè respondet, & hanc etiam sententiam tanquam veriorem sequitur Mansuet. *ad pract. Papiens. tit. inquisitio, post glo. contra & adversus.*

XCVII.

Deß Nachrichters Fried außzuruffen.

SO der Richter nach der End Vrtheil seinen Stab gebrochen hat/deßgleichen auch so der Nachrichter den Armen auff die Richtstatt bringt / soll der Richter öffentlich außruffen/ oder verkünden lassen / vnnd von der Oberkeit wegen bey Leib vnd Gut gebieten / dem Nachrichter keinerley Verhinderung zu thun/ auch ob ihm mißlunge/ nicht Hand anzulegen.

ANNOTAT.

Post latam sententiam, & reum ad locum supplicii pertractum iudex, vel vicem eius gerens, sub pœna prohibebit, ne vis fiat carnifici, cui concordat præcedens art. in fine.

Nachrichter

Nachrichter rc. Sunt certi homines, qui justitiæ exequendæ destinantur. Quid autem si desit? ex proximo loco, qui erit, vocari potest, vel judex aliquem adigit, ut tenet Clar. § *ult quæst penult. Vers. sed pone.* Damhud. *pract. crim cap. 152.*

Hic quærat quispiam si brutum animal delictum aliquod commiserit, puta quia hominem interfecerit, vel hujusmodi, nunquid debeat puniri pœna mortis? De jure dicendum est, quod non: Nam merum imperium non exercetur in bestias: licet de consuetudine in multis locis contrarium servetur, teste Guid. Pap. *decis. 238.* Sed Clarus § *final in d. quæst penult numer. 8.* dicit, hanc consuetudinem ipsi nunquam placuisse, nisi in uno casu, quando scilicet homo cum bestia carnaliter se commiscuisset, Carer. *in pract. crim § homicid ultimo, sub num. 110. c. mulier. 15. quæst. 1.* Boer. *decis. 316. usque ad numer. 5. Exodi cap. 23.*

XCVIII.

Frag vnd Antwort/ nach Vollnziehung der Vrtheil.

WAnn dann der Nachrichter fraget/ ob er recht gericht habe/ so soll derselbe Richter vngefährlich auff diese Meynung antworten: So du gericht hast/ wie Vrtheil vnd Recht geben hat/ so laß ich es darbey bleiben.

ANNO-

ANNOTAT.

De interrogatione executoris post factam executionem, & iudicis sive vicem tenentis responso, &c.

XCIX.

So der Beklagt mit Recht ledig erkannt würde.

WUrde aber der Beklagte mit Urtheil vnd Recht ledig erkannt, mit was Maß das geschehe, vnnd die Urtheil anzeigen würde, dem solt, wie sichs gebürt, auch gefolgt, vnd nachgegangen werden. Aber deß Abtrags halben, so der ledig erkannt, als Kläger begehren wird, sollen die Theil alsdann zu endlichem Bürgerlichem Rechten für das Gericht, wie hievor darvon angezeigt vnd gemeldet ist, gehalten werden.

ANNOTAT.

Si accusatus Scabinorum sive assessorum suffragiis absolvatur, liber abire absolutus debet. concordat art. 201. vers. Vnd was fürter, ꝛc.

Wie hiebevor darvon angezeigt, ꝛc. Art. 12. supra, & infra 199. sed hæc actio denegatur, si accusator iustam seu probabilem accusandi causam habuit, d. art. 201. Vers. Es were dann sach, ꝛc.

C.

Von vnnotthürfftigen/ vnnützen/ gefährlichen Fragen/ so vor Gericht beschehen.

NAch dem auch vns angelanget ist/ daß bißher an etlichen peinlichen Gerichten/ viel überflüssiger Frage vnd Andingung gebraucht/ die zu keiner Erfahrung der Warheit oder Gerechtigkeit noth sind/ sondern allein das Recht verlängern vnnd verhindern/ Solche vnd andere vnziemliche Mißbräuche/ so das Recht ohn noth verziehen/ oder verhindern/ oder die Leuth gefähren/ wöllen wir hiemit auffgehaben vnnd abgethan haben/ Vnd wo an die Oberkeit gelangt/ daß darwider gehandelt wird/ soll sie das ernstlich abschaffen vnd straffen/ so offt das zu schulden kompt.

ANNOTAT.

Ne captiosæ, inutiles & minus necessariæ interrogationes in judicio admittantur, prohibetur. concordat art. 77 supra, ubi vide notata.

Solche vnzimliche Mißbräuche/ so das Recht ohne Noth verziehen/ ꝛc. Causæ criminales intra biennium sunt terminandæ, pœna judici negligenti imminente, &c. *l criminales 3. C. ut intra certum tempus criminalis quæstio terminetur, l properandum. 11. C. de iudiciis, c 2. de sentent. & re judic.* Iul. Clar. § *final. quæst. 51. vers. alia etiam est.* ubi tamen additur hoc, quod de causis criminalibus intra biennium finiendis dictum erat, consuetudine non servari. Gl.

CI.

Von Leibstraffen / die nicht zum Todt oder zu ewiger Gefängnuß gesprochen werden / vnd von Amptswegen beschehen.

WJe die Straff am Leib oder Gliedern / die nicht zum Todt oder ewiger Gefängnuß sind / vnnd offentlicher That halben / von Ampts wegen geschehen / durch den Richter erkannt mögen werden / davon wirdt die Form deß Vrtheils hernach in dem 169. Articul funden / anfahend / Item / so ein Person / etc.

ANNOTAT.

De poenis corporalibus, quæ tamen vitam non adimunt, neque ad perpetuos carceres damnant, quando ex officio infliguntur.

Wie Straff an Leib vnd Gliedern / etc. Pœna capitalis & corporalis quæ dicatur, explicat VVesenb. *comment ff tit de pæn num.* 2. Clar § *fin quæst.* 67 *num.* 1 Cæpol *caut.* 2. *num* 15.

CII.

Von Beichten vnd Vermahnung der Verurtheilung.

NAch der Verurtheilung deß Armen zum Todte / soll man ihn anderwerts beichten lassen / auch zum wenigsten ein Priester oder zween am außführen / oder

außschleiffen/ bey ihm seyn / die ihn zu der Liebe Gottes/ rechtem Glauben vnd Vertrawen zu GOtt/ vnnd dem Verdienst Christi vnsers Seligmachers / auch zu Berewung seiner Sünde vermahnen. Man mag ihm auch in dem führen für Gericht vnd Außführung zum Todt/ stetigs ein Crucifix fürtragen.

ANNOTAT.

Præcipit articulus ut puniendus conscientiam suam seria criminum perpetratorum contritione exoneret, & omnem fiduciam in Christi meritum collocet, &c concordat supra art. 79.

Zur Liebe GOttes/ rc. Exod. 20. & 34. Deut. 5. Hieronymus, Non irascitur, inquit, Deus hominibus, sed vitiis. *c quamobrem de pœnit. distinct.* & Ambros. Prima, inquit, consolatio est, quia non obliviscitur misereri Deus. *c 1 de pœnit. distinct.* 3. Iul. Clar. §. *fin quæst* 99. *num* 1. Hippol. de Marsil. *in pract crim.* §. *quoniam. num* 51.

CIII.

Daß die Beichtvätter die Armen bekannter Warheit zu läugnen / nicht weisen sollen.

DJe Beichtvätter der Vbelthäter sollen sie nicht weisen/ was sie mit der Warheit / auff sich selbst/ oder andere Personen/ bekannt haben / wider zu läugnen/

nen / wann niemand gezimbt den Vbelthätern ihre Boßheit wider gemeinen Nutz/ vnd frommen Leuthen zum Nachtheil/ mit Vnwarheit bedecken / vnd weiter übel stärcken zu helffen/ wie im 31. Articul/ anfahend: Item/ so ein überwundener Mißthäter/ 2c. Meldung beschicht.

ANNOTAT.

Monet ne confessionarii seu sacerdotes condemnatos ad temerariam delictorum confessorum revocationem edoceant vel instigent. Idem *supra 31. Vers final.*

Wann niemand geziemt/ 2c. Nemo enim nec ex suo, neque alieno dolo vel versutia levari debet. *c. ex insinuatione, in fin. ext. de appellat. l. rerum. §. tempus ff pro socio.*

Mit Vnwarheit bedecken / 2c. Delicta enim nocentium nota esse, & oportere & expedire, inquit Iurisconsultus Paulus *in l. eum qui, in princ. ff. de injur.*

CIV.

Ein Vorred / wie man Missethat peinlich straffen soll.

WAnn jemand vnsern gemeinen geschrieben Rechten nach/ durch ein Verhandlung das Leben verwürckt hat/ soll man nach guter Gewonheit/ oder nach Ordnung eines guten Rechtsverständigen Richters/ so Gelegenheit vnd Ergernuß der Vbelthat ermessen kan/ die Form vnd Weiß derselben Tödtung halten

vnd vrtheilen. Aber in Fällen/ darumb (oder derselben gleichen) vnser Keyserlich Recht nicht setzen oder zulassen/ jemand zum Todt zu straffen/ haben Wir in dieser vnser vnd deß Reichs Ordnung auch keinerley Todtstraff gesetzt/ aber in etlichen Missethaten/ lassen die Recht peinliche Straff am Leib oder Gliedern zu/ damit dennoch die Gestrafften bey dem Leben bleiben. Dieselben Straff mag man auch erkennen vnd gebrauchen/ nach guter Gewonheit eines jeden Lands/ oder oder nach Ermessung eines jeden guten verständigen Richters/ als oben von Tödten geschrieben stehet. Wann vnser Keyserliche Recht/ etlich peinlich Straff setzen/ die nach Gelegenheit dieser Zeit vnd Lande vnbequem/ vnd eins theils nach dem Buchstaben nicht wol müglich zugebrauchen weren/ darzu auch dieselben Recht die Form vnd Maß/ einer jeglichen peinlichen Straff nicht anzeigen/ sondern auch guter Gewonheit oder Erkanntnuß verständiger Richter befehlen/ vnd in derselben Willkühr setzen/ die Straff nach Gelegenheit vnd Ergernuß der Vbelthat/ auß Lieb der Gerechtigkeit vnd vmb gemeines Nutz willen/ zu ordnen vnd zu machen. Aber sonderlich ist zu mercken/ in was Sachen/ oder derselben gleichen/ vnser Keyserlich Recht keinerley peinlich Straff am Leben/ Ehren/ Leib oder Gliedern setzen/ oder verhengen/ daß Richter vnd Vrtheyler/ dawider auch niemand zum Todt oder sonst peinlich straffen. Vnd damit Richter vnd Vrtheyler/ die solcher Rechten nicht gelehrt seynd/ mit Erkantnuß solcher Straff desto weniger wider die gemelten Rechten/ oder gute zulässige Gewonheiten handeln/ So wird hernach von etlichen peinlichen Straffen/ wann vnd wie die gedachten Recht/ guter Gewonheit vnd Vernunfft nach geschehen soll/ gesetzt.

ANNO.

ANNOTAT.

Hæc sanctio Imperialis tradit, quemadmodum veteri jure proditas pœnas jam secundum temporum regionumque usum atque consuetudinem interpretari oporteat.

Wann jemandt unsern / ꝛc. Modus ultimi supplicii lege impositi, secundum loci consuetudinem, aut prudentis judicis, qui criminis naturam & atrocitatis scandalum bene appendere novit, æstimationem fieri debet.

Aber in etlichen Fällen darumb / ꝛc. Non statim judex quispiam habet ius vitæ necisque, liberum quidem est ei, quos voluerit morti adjudicare, sed eos tantum, quos lex aut consuetudo primum condemnaverit. Tiraquel *de pœnis temperand. in præfat num 1.*

Und Urtheilen ꝛc. Etsi enim verum est, facti quidem quæstionem in arbitrio iudicis esse, pœnæ vero executionem legis autoritati reservari. *l 1. §. 1. verſ nam ut Papinianus ff. ad SC. Turpill.* nec impune liceat judici à pœna lege præscripta recedere, *l servos 8 in fin C ad l Iul de vi pub. l. ult. C. ne sacr. Bap iteret. l. 1 C de commer. & merc. l 1. C de desert & occul* Tiraquel *de pœnis temperan in præfat num 2.* Si tamen lex, SCtum aut constitutio alibi ex causa judicis arbitrio permittat in universum, aut aliqua parte pœnæ mo-

dum, nihil contra legem fecisse dicetur, sive mitiorem sive graviorem pœnam infligat, dummodo limites à jure præscriptos non excedat: Siquidem cum hoc arbitrium ex lege habeat, adhuc verum manet illud, pœnæ persecutionem legis autoritati reservari. Quo spectat *l. hodie. l. respiciendum. ff. de pœnis l. 1 l. 5 tot. tit. de extraord. crim.* Menoch. *arb. jud libr. 1 quæst 14 & 77. glos. & Dd. in § in summa, Instit. de injur.* Marant. *part 4 distinct. 1 om. jud num 90. & seq.* Clar. *§. fin quæst. 83.* Tiraquel. *de pœn. in præfat num. 16. & seq.*

Aber in etlichen Missethaten/ ꝛc. Ad puniendâ delicta admittunt jura pœnas corporales, quibus tamen vitæ parcitur, sed non aliter quam quotidianus usus, & cuiusque regionis mores rationabiles ferunt, vel etiam prudens judex ex arbitrio statuit. Everhard. *loco à contractib ad delicta, num. 1.* Gandin. *in libell. maleficio in tit. de pœn reor.* ubi dicit, quod quemadmodum judex in decisoriis tenetur servare consuetudinem, vel statutum loci, ubi celebratus est contractus, ut est casus *in l. si fundus ff de evict.* & notatur per Bart & Doctor. *in l cunctos populos C. de sum Trinit.* Ita etiam dicendum est in delictis, ut consuetudo loci commissi delicti attendatur, & pœna per consuetudinem vel statutum imposita, imponatur, de quo

vide

vide latius Cyn Bart Salyc. Ias *in d. l. cunctos populos.* sed notandum, quod ex hoc versiculo pœna mutilationis alicuius membri, ac faciei deformandæ permitti videtur, quæ tamen pœna jure communi prohibetur. *l. si quis. 17. C. de pæn & Novell. 134. §. quia verò, cum seq* Clar. §. *fin. quæst. 69. & 70 in princ.* ubi tamen addit hanc pœnam esse in usu, quo etiam videtur hæc constitutio respexisse.

Wann unser Keyserliche Recht/ rc. Si pœna legibus statuta sit inusitata, loco illius alia secundum consuetudinem loci, aut judicis arbitrium irrogari potest Iul. Clar. §. *fin. quæst. 67. vers. deportatio 8.* ibi, ego credo quod super hoc non possit dari certa doctrina, sed quod loco deportationis possit judex imponere pœnam juxta qualitatem facti & personæ, prout sibi convenire videbitur.

Eins theils nach dem Buchstaben/ rc. *l. si diutino. ff. de pænis* ut subjectio bestiarum, in metallum damnatio, addictio servitutis pœna: & vetustissima illa è saxo Tarpeio præcipitatio, plumbatura, deportatio, in insulam relegatio. De miris supplicii generibus, vide Camerarium *cent. 1. subcisiv. horar. 87.*

Sonderlich ist zu mercken/ rc. Si pœna lege definita est, hanc judex sequi debet, nec temerè duriorem irrogare, concordat *l. aliud est fraus. §. &*

multa quidem, *l si qua fraus.* § *fin ff. de verb. sig c licet ext de pœnis.* Clar. § *fin quæst 85 vers. ulterius ibi caveant tamen*, & *quæst. 93 vers. quæro si judex.* Francisc. Viv *lib. 1 com opin. in verb. judex ubicunq*; ubi dicit, communem esse opinionem, quod iudex ex causa possit minuere pœnam, à jure vel statuto impositam. Didac. Covar. *libr. 2. resolut cap. 9 n 8.* & *seq.* Tiraq *de pœnis, in præfatione, num 22.* Blanc. *in pract crimin. fol. 198. num. 81.* ubi opinionem restringit, ut nimirum procedat in majoribus magistratibus, hi enim possunt pœnas statutarias ex causa minuere, sive talis causa sit cohærens delicto, sive sit extrinseca: Sed minores magistratus possunt quidem minuere pœnam, ex causa cohærente delicto: sed si volunt alterare pœnam, ex causa intrinseca debent principem consulere. Clar. *d quæst. 85. vers. ulterius quæro*, &c.

CV.

Von vnbenannten peinlichen Fällen vnd Straffen.

Ferner ist zu mercken / in was peinlichen Fällen oder Verklagungen / die peinlichen Straff in diesen nachfolgenden Articuln nicht gesetzt oder gnugsam erkläret oder verständiget were / sollen Richter vnd Vrtheiler (so es zu schulden kompt) Raths pflegen / wie in solchen zufälligen oder vnverständlichen Fällen / vnser

vnser Keyserlichen Rechten vnd dieser vnser Ordnung am gemässigsten/gehandelt vnd geurtheilt werden soll/ vnd alsdann ihre Erkandtnuß darnach thun. Wann nicht alle zufällige Erkanntnuß vnnd Straff in dieser vnser Ordnung gnugsam mögen bedacht vnnd beschrieben werden.

ANNOTAT.

Quorum delictorum maleficiorumq; sequentibus articulis pœnæ nominatim expressæ, aut satis declaratæ non sunt, de iis iudex viros doctos consulere debet, quid factis eiusmodi dubiis decerni quam tutissime possit.

Am gemässigsten gehandelt vnd geurtheilt werden soll/ rc. Sane ubi certæ pœnæ lege definitæ non sunt, eæ in his arbitrio iudicis committuntur *l. hodie. 13 ff de pœnis l 1 C. de recept. l fin C. de mod mult c de causis. § illis etiam, Vers. alioquin ipsos pro qualitate delicti, de offi deleg.* Clar. *§ fin. quæst 83 in princ* Francisc Viv *lib 1 com. opin. in Verbo, judicis arbitrio, num* 1. In hoc tamen iudex modum non excedere, nec affectibus indulgere, sed pro modo delicti, ætatis, sexus aliarumque circumstantiarum arbitrari debet. *d. l. hodie. l pen ff de extraord crim.* ubi VVesenbec. *in paratit l. aut facta. ff. de pœnis.* nec ad pœnam mortis, nisi ex gravissima causa pervenire. *l. 1 ff. de fur. baln l. 1. §. expilatores ff de effract d l. hodie d l fin.* sed plerunq; temporali relegatione, aut fustigatione, aut etiam mulcta sit contentus. *l. 1. 4. 6. 7. ff de extraord crim*, Clar, *d. quæst 83 n. 13.*

Wann

Wann nicht alle zufällige Erkanntnuß / etc. Nam fieri non potest, ut singulorum delictorum species singulæ enumerentur, atque etiam ab ipsa rerum natura ita conditum sit, ut plura sint negocia quam vocabula, ut ait Vlpian. *in l. natura. ff. de præscript. verbis.*

CVI.

Wie Gottsschwörer oder Gottslästerung gestrafft werden soll.

SO einer GOtt zumißt / das GOtt nicht bequem ist / oder mit seinen Worten GOtt / das ihm zustehet / abschneidet / der Allmächtigkeit GOttes / sein heilige Mutter / die Jungfraw Maria schändet / sollen durch die Amptleuth oder Richter / von Amptswegen angenommen / eingelegt / vnd darnach am Leib / Leben / oder Gliedern / nach Gelegenheit vnd gestalt der Person vnd Lästerung / gestrafft werden. Doch so ein solcher Lästerer angenommen / vnd eingelegt ist / das soll an die Oberkeit mit nothdürfftiger Vnterrichtung aller Vmbständ gelangen / die darauff Richtern vnd Vrtheilern Bescheid geben / wie solche Lästerung den gemeinen vnsern Keyserlichen Rechten gemäß / vnd sonderlich nach Innhalt besonderer Articul vnsers Reichs Ordnung / gestrafft werden sollen.

ANNOTAT.

Blasphemia est omne convicium, contumelia, seu maledictum prolatum in Deum, aut quos sanctos

sanctos Dei homines sacra prædicat pagina, ut dicit Barr *in l. item apud Labeonem. § convitium. ff. de injuriis.* Mascard *conclus. 195 num 3. de probation.* Decian. *in tract. crim. tomo 2. lib 6. cap. 1. num. 2.*

So einer GOtt zumißt/ ꝛc. Blasphemiæ tres sunt species: 1. Cum Deo attribuitur, quod ei non convenit, ut impotentia, injustitia, malitia & hujusmodi. 2. Cum Deo adimitur, quod ei propriè convenit, ut omnium rerum providentia, præscientia, justitia, &c. 3. quando creaturæ attribuitur, quod Deo appropriatur. Iodoc Damhud. *in pract. crim cap. 61 num. 11.* Gilhaus. *arb. crim. cap. 2. tit. 1. de Blasphemia num 3.*

An Leib/ Leben oder Gliedern gestrafft werden / ꝛc. Videatur Clar *in § Blasphemia, vers. sed quæro 3.* ubi dicitur, blasphemiæ pœnam esse de jure divino lapidationem. *Levit cap. 24.* Gilhaus. *d. cap. 2. num. 8. & 9.* pœnam autem de jure canonico esse pœnitentiam publicam *c. 2. ext. de maledicis.* sed de jure civili esse pœnam mortis. *Novell. 77.* Gilhaus. *d loco.*

Attamen hic advertendum est, quod blasphemare consuetus non dicitur, qui semel vel bis blasphemaverit, sed oportet quod pluribus vicibus, & interpolatis temporibus fecerit. Decian. *in d lib. 6. cap. 3. num. 26.* Menoch. *arbit. judic. lib. 2. cent. 4 casu 375.* Gilhaus. *d. loc.* Excusationem

tionem igitur meretur ille aliquam, qui non consuevit blasphemare. Item qui ita & justo dolore commotus aut per lasciviam vel ebrietatem blasphemat Menoch *dict. casu 375 num 31*. Clar. *d. §. blasphemia, num 6*. Farin *de delict. & pæn. lib 1 tit. 3 quæst 20 num 51*.

Unsers Reichs Ordnung / etc. Videantur Reichs-Abschied / de Anno 1495. *1512*. 1548. præsertim constitutionem Augustanam, Anno *1530* editã.

CVII.

Straff der jenen / so einen gelehrten Eyd vor Richter vnd Gericht meineydig schwören.

WElcher vor Richter oder Gericht einen gelehrten Meineyd schwört / so derselbig Eyd zeitlich Gut antrifft / daß in deß / der also fälschlich geschworen hat / Nutz kommen / der ist zuförderst schuldig / wo er das vermag / solch fälschlich abgeschworen Gut / dem verletzten wider zu kehren / soll auch darzu verleumbd / vnnd aller Ehren entsetzt seyn. Vnd nach dem im heiligen Reich ein gemeiner Gebrauch ist / solchen Falschschwörern die zween Finger / damit sie geschworen haben / abzuhawen / dieselben gemeine gewöhnliche Leibstraff wöllen Wir auch nicht ändern. Wo aber einer durch seinen falschen Eyd jemand zu peinlicher Straff schwüre / derselbig soll mit der Pöen / die er fälschlich auff einen andern schwöret / gestrafft werden. Wer solch falsch-schwören mit wissen / fürsetzlich vnd arglistiglich darzu anrichtet / der leidet gleiche Pön.

ANNO.

ANNOTAT.

Tractat periurium, quod est mendacium jurejurando firmatum, ut ait Clar *in § perjurium in prin.* sed aliam definitionem ponit gloss *in c. tua nos, de jurejur.* quod periurium sit transgressio juramenti, ubi dicit hanc definitionem omnem casum juramenti comprehendere, &c. Fit autem cum vel per alium, quam Deum juratur, ut illud inhibetur nominatim *Exod. 23. cap. 13.* vel etiam per vivum videntem Deum peieratur, de quo hic potissimum agitur.

Species periurii enumerantur *in c. animadvertendum, in princ 22. quæst. 2. item c. ultim § quod autem illicitum. vers. juramentum namq; 22. quæst. 4.*

So derselbig Eyd zeitlich Gut antrifft/ ꝛc. Si quis juramento præstito quid acquisivit, ad id periurio postea probato restituendum tenetur, textus hic tenetur etiam testis parti læsæ, contra quã falsum dixit de omni damno & ad interesse. Dd. *in cap 1. ubi Anchora. num. 1.* Panorm. *num. 6. de crim fals* Ias. *in l si duo 13. § fin num. 5. ff de jureiur* Clar. *§ falsum, num 14.*

Soll auch darzu verleumbdt vnnd aller Ehren entsetzt seyn/ ꝛc. Infamia periurium sequitur facti, non iuris, quod pluribus explicat Clar *in d. § periuriũ vers. sed quæro,* Menoch. *lib. 2. casu 192 præcipuè*

casu 319. ubi pleno calamo post omnes hac de re tractat. Secundum distinctionem tamen *gloss. in l. Lucius § quaro, in verbo, debet autem, ff. de his qui notant infam.* ideoque si quis promiserit aliquid cum juramento de futuro, idque non præstiterit, hoc casu infamiam incurrit, secus autem si juravit de præterito vel de præsenti, quod est falsum.

Und nach dem im heiligen Reich / xc. Periurium punitur etiam juxta consuetudinem Germanorum amputatione duorum digitorum, quibus erectis juramentum fuit præstitum, interdum perjurii pœna est fustium castigatio. *l. si duo § fin. ff. de jurejur. l. fustibus. 16. C ex quib. caus. infam. irrog.* Sichard. *in l. 2. jurisjurandi C de reb. cred. & jurejur per totum.* item quandoque est perjurii pœna exilium. *l ulti ff. stellionat.* Iure pontificio est perjurii pœna excommunicatio. *c. ult. 22 quæst. 1 c. si quis convictus, in princ c par vult. vers. & qui semel, c si quis laicus, 22 quæst. 5.* Quomodo autem puniantur clerici ob periurium commissum, habetur *ind. c si quis laicus vers. episcopus presbyter &c* Clar. *§ fin quæst 73 vers. item clericus* Sichard *in d. l 2* Clar *in § perjurium. vers. item clericus, ibi, bene verum est* De pœna perjurii videatur Menoch. *Arb jud cas 319.* Mars *in pract. crim. § superest num. 160.*

Wo aber einer durch sein falschen Eyd/ꝛc. Quod si quis suo perjurio alium ad pœnam capitalem fecerit damnari, ipse eadem pœna est damnandus, text expressus *in l. 1. § praeterea ff ad l Cornel de sicar* & *l. 1. §. 2. ff ad l Cornel. de fals.* ita etiam testatur sacra pagina *c. 19. Deuter in fin.* concordat supra art 68. Clar *§ falsum, num* 31. Monticell *in prax crim reg 15 num* 156.

Mit wissen arglistiglich darzu anrichtet/ꝛc. Pari item pœna afficiendus est, qui ut falsum juretur, sciens dolo malo alios conducit & subornat. Vigel. *de falso & ejus speciebus, cap 10. reg. 11. de publ judic.* ubi 24. limitationes enumerat. Vide Gilhaus. *arb crim cap. 2. tit 4 num. 5 & seqq.*

CVIII.

Straff derer/so geschworen Vrphede brechen.

BRicht einer ein geschworne Vrphede mit Sachen vnd Thaten/ darumb er vnser Keyserlichen Rechten/ vnnd dieser Ordnung nach/ zum Tode ohne das möcht gestrafft werden/ derselben Todtstraff soll Folge geschehen. So aber einer ein Vrphede mit Sachen/ darumb er das Leben nicht verwürcket hat/ fürsetzlich vnd freventlich verbreche/ der soll als ein Meineydiger mit Abhawung der Hand oder Finger vnnd anderm/ wie im nechst obgemeldten Articul berührt/ gestrafft werden. Wo man sich aber weiter Missethat vor ihm besorgen

besorgen müste / soll es mit ihm gehalten werden / als im 176. Articul hernach davon geschrieben stehet / anfahend: Item / so einer ein Vrphede frevenlich und fürsetzlich verbrochen.

ANNOTAT.

Agit de pœna eorum, qui vrphedas, ut vocant, violant.

Geschworne Vrpheden / etc. Vulgo iuratas cautiones: item iuramentum exultionis sive securitatis vocant, quo quis promittit se nolle ulcisci carcerem, & quæ alias dare, solvere coactus est, repetere. Geil. *obser. practic. 1 lib. obser. 22. num. 1.* Schurff. *lib. 3 cons. 87 per totum.*

Mit Sachen und Thaten darumb er / etc. Si quis in maleficio, ob quod per leges & has constitutiones capitis pœna affici possit, cautionem juratam ruperit, nec se prius absolvi fecerit, pœnæ capitali illi maleficio competenti subjaceat. Menoch *lib 2. arb jud casu 335 Ordinat. Camer part. 2. tit. 24.*

Darumb er das Leben nicht verwürcket hat / etc. Qui aliquid quod ultimo supplicio plecti non solet, admisit, postea liberatus è carcere cautionem sciens prudensque fregit, is tanquam periurus amputatione manus vel digitorum, quos jurans sustulit, vel etiam consimili pœna affici debet, ita dicit Baiard *in addit. ad Iul. Clar in § periurium num 81.*

num 81 quod in regno Neapolitano pœna perjurii sit amputatio manus.

Wo man sich aber weiters Missethat besorgen müste/ ꝛc. Vide infra *art. 176 & 195*. facit *obs. 4. lib. 1.* Geil. *pract. obser.*

CIX.

Straff der Zauberey.

SO jemand den Leuthen durch Zauberey Schaden oder Nachtheil zugefüget / soll man ihn straffen vom Leben zum Todt / vnd man soll solche Straff mit dem Fewer thun. Wo aber jemand Zauberey gebrauchet / vnd darmit niemandt Schaden gethan hett / soll sonst gestrafft werden / nach Gelegenheit der Sach / darinnen die Vrtheiler Raths gebrauchen sollen / wie vom Rath suchen hernach geschrieben stehet / ꝛc.

ANNOTAT.

Quæ sit pœna magiæ docet. Prohibetur autem magia in sacris, ut *Levit cap. 19 & Deut. 18 cap. vers. 10* Pœna etiam constituta fuit *l. 12 Tab* ut attestatur Augustin *lib 8 de Civitate Dei, cap 19.* Lipsius *ad lib. 2. Annalium Taciti.*

Den Leuthen durch Zauberey / ꝛc. Magi, malefici, incantatores, sagæ, si uni pluribusve nocuerint, fruges incantarint, damnůve intulerint, ex lege Con-

Constantini comburi jubentur. *l. nullus aruspex. C de malef & mathemat.* Schneid *in §. item l. Cornel de sicar in fine, Institut de public judic. l. eorum, in princ cum tribus sequentibus, C. d. tit. de malef c episcop § illud etiam c. quicunq; §. fin cum c sequente, c. pervenit. 26 quæst 5 item c. admoneant. 26 quæst 7.* Clarus *quæst 68. vers. sortilegi 40.*

Vnd niemand Schaden gethan hette/ ꝛc. Qui magiam exercet, nemini autem nocuerit, extra ordinem pro qualitate delicti puniendus est. Dat enim rei illicitæ operam, ideoq; in dolo esse censetur *l. si non convitii C de injur l si ex plagis §. tabernarius ff ad l. Aquil* Clar. §. *Hæresis vers. successivè quæro 25 circa finem* ubi expresse ait, pœnam mortis hoc casu hodie non esse in usu. Videatur enim Farin. *var quæst quæst. 20 à num. 73. usq; ad 112.* Gilhaus. *cap. 2 tit. 17 per totum.*

Darinnen die Vrtheyler/ ꝛc. Qui non immerito attendunt, an effectrice, seu incantatrice vel divinatrice magia instructus pactum cum diabolo expressum vel tacitum habeat: apostasiam fecerit, vel sodomiam cum impuro spiritu exercuerit, aut venena tractarit, juxta *art. 106 & 130. l. 3. l. fin C de malef. & mathemat. Paul lib 5 sentent. tit. 25. Exod. 22 vers 8. Levit. 20. Deut. 18.* Ideo vigore huius constitutionis igne hodie cremantur ii, qui diabolo se dediderunt, sive manciparunt. & da-

& damnum hominibus vel aliis animalibus intulerunt Schneidevvin *in § item lex Cornel de sicar. Instit de publ. iudic. num.* 2. *&* 6. Vulteius *ibidem numer 8.* Godelman. *in tract de magis, lib* 1. *cap.* 7 *numer.* 6. *& lib* 3 *cap* 11 *numer* 17. *& seqq.*

CX.

Straff schrifftlicher/ vnrechtlicher/ peinlicher Schmähung.

WElcher jemand durch Schmachbrieff / zu Latein/ Liber Famosus genannt/ die er außbreitet/ vnd sich nach Ordnung der Recht mit seinem rechten Tauff- vnd Zunahmen nicht vnterschreibt / vnrechtlicher/ vnschuldiger weiß/ Laster vnd Vbel zumißt / wo die mit Warheit erfunden würden / daß der Geschmächt an seinem Leib/ Leben oder Ehren peinlich gestrafft werden möcht/ derselbig boßhafftig Lästerer soll nach Erfindung solcher Vbelthat/ als die Recht sagen/mit der Pöen / in welche er den vnschuldigen Geschmächten/ durch seine böse/ vnwarhafftige Lästerschrifft hat bringen wöllen/ gestrafft werden. Vnd ob sich auch gleichwol die auffgelegte Schmach der zugemessen That in der Warheit erfünde/ soll dennoch der Außruffer solcher Schmach/ nach vermög der Recht / vnd Ermessung deß Richters / gestrafft werden.




ANNO.

ANNOTAT.

Agit de famosis libellis, vulgo pasquillis, eorumque pœna. Idem de pictura dicendum, nemo dubitat. Definitur autem famosus libellus ita *ex l. unic. C. de famos. libell.* est compositio in scriptis facta ad infamiam alicuius in publico loco, occulto tamen nomine affixa. concordat *l. lex Cornelia §. si quis librum. l. constitutionib ff. de injur § injuria autem, verf. vel si quis Instit. de injur.* Quibus autem modis fiat, vide Gilhausi. *cap 2. num 34. num. 1. & 5.*

Pasquilli secundum Freherum *c. 9. de infam. lib 3 num. 23.* inde dicti sunt, quia in urbe Romana ad truncam Pasquini cuiusdam statuam affigi solebant.

Welcher jemand durch Schmach-brieff/ ꝛc. Crimẽ famosi libelli eadem pœna punitur, qua diffamatus, si de crimine quod illi objicitur, convictus esset puniretur *d l unica. Cod de fam lib* Menoch. *Arb judic. lib 2. cent 3 casu 263. num 35.* Mynsing *in consil. 59 num 48 decad. 6.*

Die er außbreitet / ꝛc. Licet hic constitutio ad pœnam famosi libelli ordinariam infligendam in persona componentis requirat publicationem: Attamen qui libellum compositum non corrupit, sed recondidit, pro eo habetur ac si ipsemet publicasset, si forte casu per inventorem facta sit publica.

publicatio. Ita nihil refert, libellum famosum quis edat, an causam edendi suppeditet Harpp. *in tractat. crim ad §. 1 Instit. de injur num* 166. *& aliquot seqq.* Menoch *d. loc. & casu num* 36.

Mit seinem rechten Tauff vnd Zunahmen nicht vnterschreibet / ꝛc. Contrarium traditur *in d. l. lex Cornelia. §. si quis librum, Vers. etiamsi ff. de injur.* ubi perspicue subinnuit Vlpianus, famosum libellum esse, sive quis cum nullo, sive proprio, sive alieno nomine expresso, composuerit, & hanc amplectuntur sententiam VVesenbec. *in paratit. ff. hoc tit. num ult. & consil.* 22. *num* 5. Bonif. *in tractat. malefic. tit. de famosis libellis, numer.* 11. Damhud *in pract. crim. cap.* 138. *num.* 3. Treutl. *disput.* 30 *sub thesi* 5 *in lit. I. vol.* 2. Nec obstant dict. verba articuli, Mit seinem rechten Tauff / ꝛc. Hoc enim summatim sibi vult hæc constitutio, eum qui crimen famosum scriptis alteri impingit, pœna capitali plectendum esse: nisi crimen illud, libello judicialiter porrecto, nomine accusatorio in judicium deducat, & secundum ordinem juris se subscribat. Quo casu objectum in judicio crimen ab eo probatum fuerit: pœna famosi libelli locum non habebit. Facit *l. libellorum* 3. *l. si cui crimen.* 7. *ff. de accusat. & inscript. l. penult. & ult. C. eodem.* Harprecht *in supra d. tract. n.* 152.

Gestrafft.

Gestrafft werden/ ꝛc. Scilicet pœna capitis, juxta *l unic. C de famos. libell* ubi Ang. & *in d. l. lex Cornel. § si quis librum, num. 3 ff. de injur.* Clar. *§ fin. quæst. 68 nu 25* ubi tamen addit, se nunquam vidisse in praxi observari, quod propter libellum famosum aliquis ultimo supplicio afficeretur, sed pœnam fuisse impositam extraordinariam, puta fustigationis, ictuum funis, triremium. Sed notandum quod glossa, (quam etiam hic articulus 110 confirmat) Angel. Sclyc. Cynus & communiter Dd *in d. l. unic.* tanquam nimis rigidam, æquitate quadam moti restringunt, & declarant, ut procedat, si in libello famoso tam atrox crimen objectum sit, ut pœnam capitalem, ultimumque supplicium mereatur: Secus si crimen objectum capitali pœna non sit dignum. Tunc enim pœna talionis locum habet, eademque animadversione diffamator coercetur, qua scelus libello objectum, si verum probaretur, veniret plectendum. Ne scilicet gravior sit pœna, quam eius causa. *l. sancimus 22. C. de pœnis.*

Vnd ob sich auch gleichwol die aufgelegte Schmach/ ꝛc. Quanquam Reipublicæ intersit, delicta publicari, ne maneant impunita, *l. eum qui nocentem. 18. ff. de injur. l. ita vulneratus. 51. §. 2. ff. ad l. Aquil.* hoc tamen debito modo per ordinariam accasationem & judicem, non illicito modo per libellum famosum faciendum est. *l. nullus. 14. C.*

14. C de Iuda. & calic. Assectæ hujus sententiæ citantur post Accursium *in d. l. eum, 18. super verbo, infamavit, ff. d. tit. de injur.* Gomez *de delict. cap. 6 num. 1* VVesenb *in parat ff. de injur n. 1.* Mynsing *cent 4 obser. 4* ubi hanc sententiam quod scilicet veritas convitii prolata per libellum famosum non excusat, in Camera Imperiali obtinuisse asserit.

Nach Ermessen deß Richters / rc. Si autor famosi libelli crimen objectum probat, judex non ordinariam, sed extraordinariam, atque adeò mitiorem pœnam indicere debet. Quandocunque enim lex vel constitutio pœnam moderari jubet, judex pœnam ordinariam, maxime vero mortis imponere non potest. Verbum siquidem (modero) temperamentum & diminutionem, non augmentum significat. *c. statutum. 3. ibiq; gloss. in verbo, moderandum, de prebend. in 6.* Decius *in c. ex literis, de constitutio.* Marant *in disputat. 3 numer 18* Menoch *lib 1. Arb judic quæst. 86. num. 6 & seqq.* VVesenb. *in d. cons 22. numer. 5. circa finem.*

CXI.

Straff der Müntzfälscher / vnnd auch der / so ohn habend Freyheit müntzen.

IN dreyerley weiß wird die Müntz gefälscht / Erstlich / wann einer betrieglicher weiß eines andern

Zeichen darauff schlägt. Zum andern/ wann einer unrecht Metall darzu setzt. Zum dritten / so einer der Müntz ihre rechte Schwere gefährlich benimbt. Solche Müntzfälscher sollen nachfolgender massen gestrafft werden. Nemblich/ welche falsche Müntz machen/ zeichen/ oder dieselbigen falsche Müntz auffwechseln/oder sonst zu sich bringen/ und wiederumb gefährlich unnd boßhafftiglich/ dem Nächsten zu Nachtheil/wissentlich außgeben/ die sollen nach Gewonheit / auch Satzung der Recht / mit dem Fewer vom Leben zum Todt gestrafft werden/ die ihre Häuser darzu wissentlich leyhen/ dieselben Häuser sollen sie darmit verwürckt haben. Welcher aber der Müntz ihre rechte schwere / gefährlicher weiß benimbt/ oder auch ahne habende Freyheit müntzte/ der soll gefänglich eingelegt / unnd nach Raht am Leib oder Gut / nach gestalt der Sachen/ gestrafft werden. Wo aber irgendt einer eines andern Müntz umbprägет/ oder wiederumb in Tiegel brächt/ und geringe Müntz darauß mache / der soll an Leib oder Gut / nach gestalt der Sachen/ gestrafft werden. So aber mit der Herrschafft Willen und Wissen das geschehe/ so soll dieselbige Herrschafft ihre Müntz Freyheit verwürckt/ und verlohren haben.

ANNOTAT.

In hoc articulo seu Imperiali sanctione statuitur pœna falsæ vel adulteratæ monetæ: nec non ejus qui sine privilegio monetam cudit. Falsche Müntzer/ monetæ adulteratores & paracharactas vocant. *l. 8 C Theodosian de falsa moneta.* Dicitur autem moneta, quod nos per impressionem signi, vel autoris vel pretii moneat.

In-

In dreyerley weiß / rc. Tribus ut plurimum modis moneta publica adulterari solet: primum, si dolo malo alienum signum monetæ imponatur. Deinde, si aliud metallum auro vel argento admisceatur Tertio, si justum monetæ pondus tundendo, radendo vel excoquendo adimatur. Similis divisio habetur apud Clar §. *falsum*, *Vers. divi etiam 37 in prin.* Gilhausʃ *capit. 2 tit. 26. num. 26.*

Welche falsche Müntz machen / gelchen / rc. Qui nummos falsa fusione formant, falsam monetam feriundo, flandoque cudunt, igne comburi jubentur *concordat l 2. C de falsa moneta*. Clar. *d. §. falsum, num 37. ibi, falsificans autem* Menoch *arb jud. lib. 2 cas. 316 num. 6.*

Cum autem hodie etiam alii Principes, Comites, Civitates Imperiales, vel ex speciali Principis concessione, vel immemoriali præscriptione consuetudineve jus atq; authoritatem cudendæ monetæ habeant. Mynsing *cent 4 obs 24* Sixtin *de Regal cap 9. num 72.* & alii, quos ibi refert: Convenienter quæritur, qua pœna sint afficiendi, qui alterius Principis inferioris ab Imperatore, monetam corruperint? Hæc quæstio per hanc constitutionem satis determinata est, dum ea generaliter sancit, falsificatores monetæ igni esse subjiciendos, & sic haud obscure ostendit, eos etiam, qui

inferiorum Principum monetas violarint, exurendos esse, quemadmodum quoque sentit Menoch. *dict. casu 316 numer. 29.* & Sixt. *cap 19. num. 96 & seqq.* Quomodo autem *l 1. & l 2. Cod de fals. monet* concilientur, vide Harprecht. *in § item l. Cornel. de falso. Institut. tit de publ. jud num 46 & seq.*

Falsche Münz auffwechseln/ꝛc. vnd wiederumb dem Nechsten zu Nachtheil außgeben / ꝛc. Qui ex causa permutationis, falsam monetam minoris accipiunt, ut eam pluris expendant, vel etiam plumbeam vel stanneam monetam falsam fallendi animo scienter exponunt, eos Vulcano esse consecrandos, eademque pœna plectendos, qua afficiuntur illi, qui falsam cudunt monetam, constituit Imperator hîc. Vbi notandum diligenter, hanc pœnam disertè coarctari ad eos, qui dolosè & scienter expendunt: Nam si qui errore & ignorantia falsam expenderet monetam, excusandus esset. Hippol. de Marsil *in l qui falsam, num 65. ff ad l Cornel. de fals.* Menoch *d. casu 316. n 55.* Bonif. *de furt § 4. num 63.*

Die jhre Häuser darzu wissentlich leyhen / ꝛc. Domus eorum, quas ad ministeria huius criminis domini scientes elocarint, fisco vindicantur, juxta *l. 1. §. domus vero. C. d tit de fals. monet.*

Welcher aber der Müntz jhre rechte Schwere / ꝛc. Qui justi valoris & ponderis numismati, circumcidendo

cidendo & radendo, aut alia nova arte aliquid detraxerit, is in vincula conjici & pro commissi gravitate corporis pœna, aut mulcta coerceri debet, id est, arbitraria pœna punitur, quam exponit Menoch *lib 2 arb jud. casu 316.* Gujac. *19 obser. cap 25 Didac lib de veter. numism. coll cap ultimo, num ultimo.*

Ohne Freyheit müntzen/ ꝛc. Est & falsa moneta, quæ cuditur ab eo, qui publicam cudendi potestatem non habet. Bart. *in l. qui falsam ff ad L Cornel de fals.* Et illi cum jus cudendi non habeant, monetam tamen feriunt, licet ea non adulteretur & proba sit, arbitrio judicis puniuntur argumento *l ult. C de fals monet.* Gilhaus *d tit. de fals. num 17.* Hippol. de Mars *in l qui falsam, num 55. & seq ff ad l Cornel de fals* Harpprecht *in § item l Cornel de fals Institut de publ judic. numer. 49 50 & 51.* ubi concludit. Nam negari non potest, hujuscemodi monetarios, quamvis non falsam sed justam monetam fabricaverint, abusos esse nomine & potestate Principis seu Imperatoris, atque ita crimine læsæ Majestatis se polluisse, ut patet ex *l 2. C de fals. monet.* Atqui majestatis rei, non quidem igne, sed tamen gladio puniuntur *l. quisquis 5. C ad l Iul Majest.* Eandem igitur pœnam debent sustinere, qui bonam monetam propria authoritate sub titulo Principis percusserint.

Wo aber jemandt eines andern Müntz vmbprägett / ꝛc. Si quis alterius monetam reflaverit, ut minorem efficeret, itidem corporis pœna vel mulcta pro ratione delicti punitur.

So aber mit der Herꝛschafft willen / ꝛc. Si sciente & connivente magistratu tale quid fiat, tunc ille magistratus jus & privilegium cudendæ monetæ amittit, & regali tam amplo excidit non injuria. Privilegium enim meretur amittere, qui permissa sibi potestate abutitur *c privilegium* ubi copiose Dynus *de reg jur in 6. c ipse & can plerunq;* 11. *quæst* 3. Vide Müntz-Ordnung *in comitiis Augustanis, Anno* 1559. auffgericht. §. Wir ordnen / Item Reichs Abschied. *Anno* 1551. §. Darzu das sich / ꝛc.

CXII.

Straff der jenen / so falsch Siegel / Brieff / Vrbar / Renth oder Zinßbücher oder Register machen.

Welche falsch Siegel / Brieff / Instrument / Vrbar / Renth oder Zinßbücher / oder Regifter machen / die sollen an Leib oder Leben / nach dem die Fälschung viel oder wenig / boßhafftig vnnd schädlich geschicht / nach Rath der Verständigen oder sonst / als zu end dieser Ordnung vermeldet / peinlich gestrafft werden.

* *
*

ANNO.

ANNOTAT.

Est de falso commisso in scriptis & sigillis, ejusdemque pœna.

Falsche Siegel/ Brieff/ Instrument/ 2c. Concordat *l 1 §. quivis rationibus l Paulus.16 § Paulus l quid si falsum 23 ff ad l. Corn de fal c licet, extra de crimine falsi* Ex quibus locis patet, hoc crimen pœna falsi coerceri, quæ quamvis olim fuerit deportatio, & omnium bonorum publicatio *d l. 1. §. fin.* hodie tamen est arbitraria, ut habetur hic Testatur idem Clar *§ falsum, vers. sed quæro 31* Gabriel *lib 7 conclus 6 num 18* Bapt. à Villalob. *in litera C num 205.* Nec ullum est constituendum discrimen, an scripta adulterata sint publica, an privata: Cum de utrisque falsificatio æque intelligatur, *per l. damus licentiã C. ad l Corn de fals.* Damhud *in crim prax c. 122 n 4.*

Nach dem die Verfälschung viel oder wenig/ 2c. Si falsum cum irreparabili damno decepti, conjunctum sit, & manifesto dolo in ea re falsarius versatus sit, capitali supplicio, vel etiam membri amputatione, pro ratione circumstantiarum puniri potest *tex in l ubi examen falsi inciderit 22 ibi, ultimo supplicio si id exigat magnitudo commissi, & ci. C ad l Cornel de fals* & notata per Gothofred. *in Novell Leonis 77.* Menoch *lib. 2. arb. jud.*

casu 315 Mandel consil. 99. Jacob Philip. Port. in cons. 7. per totum. Grammat. decis. 27. Afflict decisio 21.

Quod si instrumenta, sigilla & similia dolosè radantur, non minus falsificantur. Mascard vol. 3 de probat conclus. 1254.

CXIII.
Straff der Fälscher / mit Maaß / Wag vnd Kauffmannschafft.

Welcher bößlicher vnd gefährlicher weiß / Maaß / Wag / Gewicht / Specerey / oder ander Kauffmannschafft fälschet / vnd die für gerecht gebraucht vnd außgibt / der soll zu peinlicher Straff angenommen / ihm das Land verbotten / oder an seinem Leib / als mit Ruthen außgehawen / oder dergleichen / nach Gelegenheit vnd gestalt der Vberfahrung gestrafft werden; Vnd es möcht solcher Falsch / als offt gröblich vnd boßhafftig geschehen / daß der Thäter zum Todt gestrafft werden soll / alles nach Rath / wie zu end dieser Ordnung vermeldet.

ANNOTAT.

Est de falso in ponderibus, mensuris, mercibus, ulnis, stateris, & similibus rebus commisso. facit. l penult ff ad l. Corn de fals. l in Dardanarios. 37 ff. de pœnis. l annonam 6 § fin ff. de extraord crimin. l arbitrio § de eo ff de dolo. c. ut mensura, ext. de empt & vendit.

Böß licher

Böβlicher gefährlicher weiß / rc. Id est, fallendi animo, dolus enim malus est, ex quo delicta æstimantur. *l. qui injuria 53 ff. de furtis. l. fugitivus 225 ff de verb. sig. l. respiciendum §. delinquitur. l. aut facta ff. de panis §. 2. Instit. de oblig. qua ex delict. nasc.*

Maß / Wag / Gewicht / rc. Salomon Proverb. cap. 11. & 16. inquit, pondera & statera judicia Domini sunt. Adversus igitur Dei ordinationem, & juxta civilem magistratum delinquit, qui pondere & statera abutitur. Olim apud Romanos duo ædiles (Cereales vocati) creabantur, quorum officium erat, cibariorum & mensurarum habere rationem, de mensura jus dicere, vasa injusta frangere, &c. autoribus Fenestella & Halicarnassæo. Quocirca optarim omnes magistratus essent oculatiores: Nam passim conspicimus in nundinis apud cauponas & myropolas grandem ponderum & mensurarum abusum, sine fronte & metu legum, callidum talibus committentes furtum. Damhud. *in crim. pract. cap. 123. num. 5.*

Speccereÿ oder andere Kauffmannschafft / rc. Ut puta, si textor aut mercator pannarius falsa sigilla suis appendit pannis, aut falsam panni tincturam vendit pro bona. Vel si argentarius aurea & argentea vasa pejori valore & precio & substantia viciat, & non æquat juxta statuta Principis seu civitatis suæ, item si aurichalcum pro auro, aut electrum pro argento vendit. Hi & eorum similes habent

pro falsariis & falsi pœna dignis cum remotione opificii atque negotiationis. Damhud. *dict cap. num.* 14.

Der soll zu peinlicher Straff genommen / ꝛc. Hæc falsitas punitur relegatione *l. hodie. §. si Venditor mensuras ff ad l. Cornel de fals* aut etiam pro magnitudine criminis, & incommodi inde contingentis, juxta Iudicis & Iurisconsultorum æstimationem pœna corporali, imo etiam ultimo supplicio: Nam magnitudo & frequentatio auget delictum, secundum tritam *l. aut facta § nonnunquam ff de pœnis*. Quod quidem ideo faciendum est, autore Vlpiano *in l si quis forte. §. si quos ad fin ff eod.* ut exemplo deterriti, minus delinquant cæteri. *l si quis sermo, in fin Cod de furt & l 1 Cod. ad l Iul repetund.* ubi textus habet, ut unius pœna, metus possit esse multorum: accedit etiam hic articulus vers. Unnd es möcht solcher Falsch/ ꝛc.

Sed & falsorum titulorum & honorum assumptio, ut & falsi nominis vel cognominis asseveratio, si alterius decipiendi causa fiat, pœna falsi coercetur. Ergo qui se pro comite, equite, nobili, doctore, notario, cum non sit, gesserit; Qui illicitis & alienis insignibus usus fuerit: Quive personam in alterius fraudem mentitus fuerit, in hoc crimen incidet, *l falsi 13. l eos qui 27. § fin. ff. ad l. Corn. de fals. l. unica. & ibi Dd. C. de mutat.*

mutat. nom. Damhud *cap. 123 numer. 10 crim. pract. Pet. Greg. in Syntagm. juris lib 36. cap. 4. num. 1 & 6.*

CXIV.

Straff der jenen/ die fälschlich vnd betrieglich Vntermarckung / Reynung / Mahl oder Marckstein verrücken.

WElcher bößlicher vnd gefährlicher weiß / ein Vndermarckung/ Reynung/ Mahl oder Marckstein verrückt/ abhawet/ abthut oder verändert/ der sol darumb peinlich am Leib/ nach Gefährligkeit/ Größ/ Gestalt vnd Gelegenheit der Sachen vnd Persohn / nach Raht gestrafft werden.

ANNOTAT.

Pœnam termini moti continet. Terminos sive limites intellige, quævis signa seu subsignacula, quæ agros ab invicem dirimunt, aut lapides, aut palos, aut arbores, hisque similia. Damhud. *in pract. crim cap. 127. num ult.*

Wer gefährlicher weiß ein Vntermarckung/ꝛc. Lex Agraria duplex est, ut dicit Callistrat. *in l. ultim. ff term.*

ff. term. mot. & Anton August *de veter. legibus.* Solent autem carbones substernere lapidi termino, qui limites figunt; quia carbones in terra conditi non putrescunt, quod observavit August *lib. 21. de civitate Dei, cap. 4.* Virg 12. *Æneid.* Limes agro positus, litem ut discerneret omnem.

Verrückt abhawet/ ꝛc. Notandum, qui limites aliorum dolo malo evellit secumque auffert, is se furto alligat, & arbitrariam judicis pœnam subit. Et ampliatur hoc, etiamsi eos abstulisset, non ut terminos mutaret, & aliis damnum per hoc inferret, sed ut eis ad suum commodum uteretur. Damhud *in crim prax. in d. cap.* 127. Qui verò limites transponit tantum, ut suos agros & prata dilatet, is præter furtum committit etiam falsum. *glos. ult in l. fin. ff. term. moto.* punitur exilio aut relegatione, aut arbitrio judicis. *l. 2. ff. de tit.* Damhud *d. c num 3.* ubi tradit distinctionem quandam personarum & aliarum circumstantiarum. Concordant etiam verba huius articuli, ibi, Nach Gestalt vnd Gelegenheit der Sachen vnd Person. & accedit Clar. *in pract. crim. quæst.* 83 *vers. terminos movens.* Francisc. Viv. *lib. 1. com. opinio. in verbo, terminos.* Menoch. *lib. 2. cas.* 393 *de arb. jud. quæst.* constitutiones Bavariæ hoc crimen capitale æstimant, uti etiam jus Saxon. Landt. *lib. 2. art. 28. vers.* oder hawet er/ qualitate tamen delicti observata.

Simile

Simile crimen perpetrant illi qui alveum dolose alio dirigunt, aut chomata, id est, aggeres fluminum perrumpunt. *l. unica C. de Nili agger.* Menoch *lib. 2. arb. jud. casu 386. num. 5.*

CXV.

Straff der Procuratorn/ so ihren Partheyen zu Nachtheil/ gefährlicher/ fürsätzlicher weiß/ den Widertheylen zu gut handeln.

SO ein Procurator fürsätzlicher/ gefährlicher weiß/ seiner Parthey/ in Burgerlichen vnd peinlichen Sachen zu Nachtheil/ vnnd dem Widertheil zu gut handelte/ vnd solcher Vbelthat überwunden würde/ der soll zu fürderst seinem Theil/ nach allem vermögen/ seinen Schaden/ so er solcher Sachen halben empfanget/ widerlegen/ vnd darzu in Pranger oder Halßeysen gestellet/ mit Ruthen außgehawen/ deß Lands verbotten; oder sonst nach Gelegenheit der Mißhandlung in andere weg gestrafft werden.

ANNOTAT.

Hic articulus agit de poena praevaricationis. Praevaricator autem juxta Vlpian *in l. 1. ff. de praevaricat. & l. 2. §. fin. ff. de his qui not. infam.* est quasi varicator, qui diversam partem adjuvat, prodita causa sua. VVesenbec *in paratit. ff. hoc tit. num. 1.*

Gest

Soll zuvorderst seinem Theil den Schaden widerlegen/ ꝛc. procurator qui dolo malo ex parte actoris in rei, & econtra ierit, & sic clientis sui causam seu civilem seu criminalem prodiderit, omne damnum resarcire damnas erit, Menoch. *lib. 2. arb. jud. casu 323.*

Und darzu in Pranger oder Halßeysen gestellt werden/ ꝛc. in numellis publice exhibebitur procurator, qui prævaricatus est. Numellæ, autore Festo, vinculi genus est, quo canes alligari solent: qua voce Varro de canibus loquens, utitur *lib 2 de re rustica. cap 9* Sic autem per translationem dici potest, de hoc genere pœnæ, ignominiam in se continente, Cujac. *obserVat. 22. lib. 9. facit l 4. ff. de præVaricat. l 4 in fin ff de his qui not. inf.*

Mit Ruthen außgehawen/ oder sonst gestrafft werden/ ꝛc. procurator qui fraudulenter ex utraque parte fuit, virgis etiam cædi, in exilium mitti, aut pari aliqua pœna affici potest, ubi Iudex pro qualitate delicti arbitrabitur. *d l 1. §. final l præVaricationis 3 § quod si adVocato ff hoc tit.* ubi Advocatus extra ordinem puniri jubetur, sive in publico, sive in privato judicio fuerit prævaricatus. Concordat Gilhauſ *in arb. crim cap. 2 tit. 31. per totum.*

CXVI.

CXVI.

Straff der Vnkeuschheit/ so wider die Natur beschicht.

SO ein Mensch mit einem Vieh/ Mann mit Mann/ Weib mit Weib/ Vnkeuschheit treiben/ die haben auch das Leben verwircket/ vnd man soll sie der gemeinen Gewonheit nach/ mit dem Fewer vom Leben zum Todt richten.

ANNOTAT.

Tractat crimen contra naturam seu Sodomiticum eiusque pœnam, quia à Sodomis sacra Biblia testantur traxisse originem, & ob quod Sodomitæ ipsi igne cœlesti & sulphure absumpti sunt, *Genes. 19.*

Tripliciter autem authore Damhudero *in cap. 96. num. 4.* hoc crimen divino pariter & humano jure detestabilissimum committitur. Primam sodomiticam speciem committunt, quicunque venerea secreto secum exercent, mastuprationem vocant. Martial Mastuprabantur Phrygii post ostia servi. Quod crimen grave exilio aut alia pœna extraordinaria puniri potest.

Mann

Mann mit Mann / Weib mit Weib / etc. Secunda sodomitici criminis species est, cum quis Venere abutitur cum hominibus, & fit bifariam in eodem sexu, veluti vir cum viro, fœmina cum fœmina. *l. cum vir nubit C ad l. Iuliam de adulteriis §. l Iulia de adulteriis & ibi Angel. Institut de publ. judic Authent ut non luxurientur contra naturam collat. 6 Levit cap 20 Paul Apost. 1. ad Corinth 6. c adulteriis 32. q 7. l fœdissimam ubi gloss.* & Salyc *C. ad l Iuliam de adult.* Aut in sexu diverso, quis abutitur Venere, idque vel in membro non debito, vel non modo debito, &c. quorum descriptio propter nimiam turpitudinem consulto omittitur. Puniuntur autem omnes huiusmodi ex receptissima consuetudine igne & incendio.

So ein Mensch mit einem Vieh / etc. Tertia sodomitica species est omnium gravissima. Cum nimirum quis venerea exercet cum animantibus brutis, & prohibetur *Levit 18 20. Exod. 22. numer 15. q. 1.* Et hoc peccatum tam est execrandum, ut Deus ipse & hæc imperialis constitutio jusserit huiusmodi sodomicos simul cum ipso bruto interfici & simul comburi, Damhud. *in d. c. num 13 & seq* Jul. Clar. *in crim pract. § Fornicatio num 27. & 29 & in § Sodomia numer. 4.* Idem tenet Duen *reg 115.* Foll *super pragm. 2. sub tit de Sodomia num 24* Quid Solon & Plato senserint refert Menoch. *lib 2. arb. jud. cent 3.*

casu 286 à num. 10. usq. ad numer 23. Mascard. *de probat. conclus. 1313 libr. 3.*

CXVII.

Straff der Vnkeuschheit mit nahend gesipten Freunden.

SO einer Vnkeuschheit mit seiner StieffTochter/ mit seines Sohns Eheweib/oder mit seiner Stieffmutter treibt/ in solchen / vnd noch nähern Sipschafften/soll die Straff/ wie davon in vnsern Vorfahren/ vnd vnsern Keyserlichen geschrieben Rechten gesetzt/ gebraucht / vnnd derhalb bey den Rechtverständigen Raths gepflegt werden.

ANNOTAT.

De poena incestus vide Fichard. *in consil. 68. tom. 2.* Brent. *in tractat casuum matrimon casu 2.* Incestus autem, est coitus inter consanguineos & affines, qui jure prohibente, matrimonium contrahere nequeunt. *c. lex 36. q 1.* Covar *in 4. decret §. 8. cap 5. num. 1.* ubi dicit, incestæ nuptiæ dicuntur, quasi in illis minime sit cestus, id est, cingulum illud, quo Venus utebatur ad nuptias, Joan. Bap Baiard *in addit ad Clar. in §. Incestus numer. 2.*

* *

*

Wo

Wo einer Unkeuschheit treibt mit seiner Stieff tochter/ rc. ut in casu decis. Boerii 318. vel si quis cognoverit materteram Cæpol. *cons 69* vel filiam sororis uxoris suæ Alexand. *cons 229 lib 9* vel sororem. Gravet. *in cons. 321.* adde *l si quis incestis & Authent incestas nuptias. C hoc tit.* Theod. Beza *in tractat de divortiis* Incestus Lothi describitur *Genes 19* Sic *Genes 38* scribitur Judam cum nuru incestum commisisse. Cornel. Tacit. *lib 12* refert de Claudio Cæsare, qui fratris filiam duxit. Sic Justinus *lib 11* Darium postremum regem Persarum cum sorore sua incestum commisisse tradit, quod & de Ptolomæo Philadelpho Ægyptio Rege, scribit Strabo *lib. 10.* & de Marco Antonio Plutarchus *in vita ipsius.*

Soll die Straff wie dann in unser Vorfahrern/ rc. incestuosi merito iis pœnarum generibus, quæ legibus & constitutionibus expressæ & declaratæ sunt, subjacent, habita tamen consultatione prudentum, Quæ autem sit pœna incestus, traditur *in Authent incestas nuptias & ibi glos in §. 1. coll. 2.* ubi Cyn. Bald Salyc Azo & alii Dd. dicunt, quod pœna sit confiscatio omnium bonorum, missio in exilium, castigatio corporis, privatio dignitatis, imo etiam ultimum supplicium, pro qualitate facti, *per l si adulterium cum incestu & ibi,* Bart. Angel Alberic. *ff ad l Iul de adulter.* Clarus § *incestus num. 2.* Damhud. *in cap 94.*

num.

Digitized by Google

num 4. Car *in pract crim §. homicid 6. nu. 316.* Gilhauſ *in crim arb cap. 2. tit. 24.* per totum. Et cum inceſtus & adulterium ad paria cenſeantur, etiam pœna æquiparari debet. *d l ſi adulterium cum inceſtu, ubi Dd & Alber ff ad l. Iul de inceſt* Fichard *lib 2. conſ. 112 num 4.*

Quod autem ſeveriſſima juris civilis pœna circa adulterium, ſit hodie per conſuetudinem abrogata, & per ſtatuta terrarum atque civitatum fere apud omnes nationes & gentes, in alias mitiores, & ut plurimum pœnam pecuniariam ſit commutata, prolixe teſtatur Tiraquell *in l. 13. num. 23 de l connubial* Boer *deciſ. 296 circa fin.* ut dicetur infra art. 120. Idem etiam de pœna inceſtus ſtatuendum erit In delictis enim puniendis ſemper inſpici debet conſuetudo loci. *d deciſio 296. num. 16 text. in l. ſaecularii § ſunt quædam ff. de extraord crim l. aut facta § penult ff. de pœnis.* Præſes igitur provinciæ probatis iis, quæ in provincia ſeu civitate frequenter in eodem controverſiarum genere ſervata ſunt, cauſa cognita, ſtatuet, ut reſcripſit Imp. Alex *in l 1 C quæ ſit long. conſuet* & in ſimilibus cauſis ſimiliter eſt judicandum, *c in cauſis ext. de ſent. & re judic d conſ. 112.* Fichard.

CXVIII.

CXVI.

Straff der jenen / so Eheweiber oder Jungfrawen verführen.

SO einer jemand sein Eheweib / oder ein unverleumbde Jungfrawen wider deß Ehemanns oder deß Ehelichen Vatters Willen/ einer unehrlicher weiß entführet/ darumb mag der Ehemann oder Vatter/ unangesehen/ob die Ehefraw oder Jungfraw ihren Willen darzu gibt/ peinlich klagen/ unnd soll der Thäter/ nach Satzung unser Vorfahren / und unser Keyserlichen Rechten/ darumb gestrafft / und derhalben bey den Rechtsverständigen Raths gebraucht werden.

ANNOTAT.

Raptus est, quoties quis virginem, viduam, monialem aut aliam honestam mulierem libidinis causa improbe & per vim abducit; Damhud. *cap. 95. num. 3.* Clar *in* § *raptus in princ.* exemplum est Helenæ raptus celebratissimus, unde bellum & excidium Trojæ, quod canunt Homer *in Iliad.* & Virg *li. 2. & 3. Aeneid.*

Notandum autem quod accusans de raptu, non autem probans actus necessario concludentes violentiam, id est, raptam de loco ad locum violenter deductam, succumbit. Mascard *de probat.*

probat conclusio 1153 num 23 & 24. Clar. d l. Deinde probandum etiam est, virginem vel mulierem fuisse raptam libidinis explendæ causa. Cessat igitur raptus in muliere antiqua, in qua non cadit libidinis suspicio Mascard. *in d conclusio n. 33 & 34.*

Vnangesehen die Eheweiber oder Jungfrawen ihren Willen/ꝛc. raptor quis dicitur, si mulier sive ab initio, sive ex post facto se rapi consenserit. Clar *d § raptus num* 3. & hanc dicit communem opinionem Alberic. *in l 1 num.* 7. *C de Episcop & Cler.* quia licet ipsa blandis verbis vel muneribus persuasa, sit contenta rapi, tamen iniuriantur parentes, maritus, affines, tutores & alii, sub quorum potestate est.

Wider deß Ehemanns/ oder deß Vatters willen/ꝛc. Hinc colligitur, quod si mulier vel virgo non esset in potestate alicuius, & consentiret raptui, & abductioni, tunc non diceretur raptor: quia ex quo ista non habet superiorem, qui consentire aut dissentire possit, dicitur velle per se ipsam, modo non sit dolo aut blandis promissionibus seducta Masc. *d conclus num* 50. Gilhaus. *in crim arb cap 2 titul. 23. de raptu. n. 4. Vers. tertio amplia.*

Gestrafft werden/ ꝛc. Punitur hoc crimen ultimo supplicio, text *in l unica. C de rapt. vir § item*

item lex Iulia de vi, in fine, Instit de publ jud ubi Harprecht *num 9* ampliat, quod non solum ipsi sceleris autores, sed & complices, conscii & ministri eius ultimo supplicio debeant plecti, data nihilominus licentia, parentibus, tutoribus & consanguineis fœminæ, occidendi raptores in flagranti adhuc crimine repertos *d l raptores virginum C. de Episc & Cler. d l unica C. de rap. virg Novell. 143 in princ.* Damhud. *cap 95 num 2. & 3.* Gilhaus *in d tit. de raptu,* ubi addit limitationes & ampliationes.

CXIX.
Straff der Nothzucht.

So jemands einer vnverleumbten Ehefrawen/ Witwen oder Jungfrawen mit Gewalt/ vnd wider ihren Willen / ihr Jungfräwlich oder Fräwlich Ehr nemme/ derselbig Vbelthäter hat das Leben verwircket/ vnd soll auff Beklagung der Benöhtigten in Außführung der Missethat/ einem Räuber gleich/ mit dem Schwerdt vom Leben zum Todt gericht werden. So sich aber einer solches obgemeldtes Mißhandels frevenlicher vnnd gewaltiger weiß / gegen einer vnverleumbden Frawen oder Jungfrawen/ vnterstünde/ vnd sich die Fraw oder Jungfraw sein erwehrte / oder von solcher Beschwernuß sonst errettet würde / derselbig Vbelthäter soll auff Beklagung der Benöhtigten in Außführung der Mißhandlung nach Gelegenheit vnd gestalt der Personen / vnd vnterstandenen Missethat gestrafft werden/ vnd sollen darinn Richter vnnd Vrtheiller Raths gebrauchen / wie vor in andern Fällen mehr gesetzt ist.

ANNO.

ANNOTAT.

Docet quid sit stuprum violentum seu per vim illatum, vulgo dicitur Nothzucht.

Stuprum violentum est, quando honesta fœmina, virgo vel vidua per vim opprimitur, vel potius quando nondum viri potenti infertur, Harprecht *ad §. item l. Iul. de adulter 4. Instit de public. judic num 39.*

So jemandt einer unverleumbden Ehefrawen/ ꝛc. pro Exemplo est Lucretia, cui consceleratissimus Tarquinius quondam vim intulit. Livius lib. 1. Ovid. 2. *lib Fastor.* Augustin *libr.* 1. *de civitate Dei, cap* 19.

Einem Rauber gleich mit dem Schwerdt gericht werden/ ꝛc. Stuprum per vim illatum, & à stupratis probatum, perinde ac raptus ultimo supplicio nempe gladio punitur, text. *hic & in l. mariti lenocinium § fin l. vim passam §.* 1. *ff. ad l.* Iul. *de adult. l.* 1. *in fin. ff de extraord crim.* VVesenb. *in paratit. ff ad l.* Iul. *de adult. num.* 21. *& in §. item lex* Iulia *de adulteriis 4. Institut. de public. jud. num.* 2. licet stupratæ consensus & voluntas ex post facto interveniat, secundum Mat. de Afflict *in tit. quæ sint reg. § condemnatorem num.* 2. eumque referens Baiard. *ad Clar. in §. stuprum num.* 37. Gilhaus. *arb crim. tit.* 22. *de stup. vio. lent. fol.* 113.

So

So sich aber einer solches Mißhandels/ ꝛc. Prosternens virginem in terram, si conatus est illam cognoscere, nec tamen illum conatum ad effectum perduxit, tunc non ultimo supplicio, sed arbitrio iudicis pro qualitate personæ & facti puniendus est, text hic, & accedit Clar *in § raptus vers sed quid si 4.* Menoch *libro secundo arb jud casu 291 in fine, & casu 360 numero trigesimo tertio, & casu 288 num 108.*

CXX.

Straff deß Ehebruchs.

So ein Ehemann einen andern/ vmb deß Ehebruchs willen/ den er mit seinem Eheweib verbracht hat/ Peinlich beklagt/ vnd deß überwindet/ derselbig Ehebrecher/ sampt der Ehebrecherin/ sollen nach Sage vnser Vorfahren/ vnnd vnser Keyserlichen Rechten gestrafft werden.

Item/ daß es auch gleicher weiß in dem Fall/ so ein Eheweib ihren Mann oder die Person/ damit der Ehebruch vollnbracht hett/ beklagen will/ gehalten werden soll.

ANNOTAT.

De adulterio & eius pœna.

Tribus modis secundum Jul Clar *in pract. crim § adulterium nu 3.* committitur, primo

inter

inter virum conjugatum & fœminam nuptam: & hoc dicitur duplex adulterium, uterque enim ipsorum violat proprium thorum & alienum, *Menoch. cons. 249 num. 4 2* inter virum solutum & mulierem nuptam, *Menoch. d. cons. num. 5. 3.* inter virum coniugatum & mulierem solutam.

So ein Ehemann einen andern/ ꝛc. primus modus quo crimen adulterii in iudicium deduci potest, quando maritus accusat adulterum, vel uxorem adulteram, *textus hic* & in casu in quo consuluit Bald *cons. 310. lib. 1.* Boer *decis. 297. & sequent.* Grammat. *decis. 31.*

Item daß es auch gleicher weiß/ ꝛc. Est alter modus, quādo uxor accusat virum, de adulterio cum alia muliere commisso, uti consuluit Roman. *cons. 167.* Gilhaus. *in crimin arbor. cap. 2. titul. 18. de adulterio num. 1. & seq.*

Observandum est, quod adulterium propriè in viro est, quando violat alienum thorum, licet ipse non sit coniugatus: in muliere quando violat proprium thorum, etiamsi adulter non sit matrimonio copulatus? sed de jure divino, canonico nec non statutario, ubicunque maritus vel uxor habeat rem carnalem cum alio, quam cum proprio coniuge, reputatur pro adulterio. Clar. *d. § adulterium* num. 2.

Pœna autem adulterii de iure divino secundū legem Mosaicam, tam masculo quam fœminæ

 imposi-

imposita est ultimum supplicium, nempe lapidatio. *Exod c. 20. Deut. cap. 22. Ezech 17. Iohann. Evang 8. cap.*

De jure canonico pro adulterio laicus tam masculus quam fœmina excommunicatur, *c intelleximus de adulter.* & fœmina etiam in monasterium detruditur *c gaudemus, eodem.* Sed clericus pro crimine adulterii deponitur, & ulterius in monasterium toto tempore vitæ suæ truditur, ita voluit *glos in c. latior. in gl. 11. 2. q. 7 & est communis opinio* ut dicit Griland. *de divers crim. lib. 3 quæst 2. num 1. & seq & quæst 6 numer 11.* Villalob. *com. opinio litera C num 82*

De jure civili Digestorum communior opinio est, quod adulter punitur pœna deportationis. Hippol. de Mars. *in pr. crim § opportune num. 40. quem refert* Didac *super 4. decret nu 16 fol 144.* sed secundum jus Codicis omnes consentiunt, quod punitur pœna mortis textus *in l quamvis. C. de adulter* & dicit communem Alexand *cons. 13 num. 3. lib. 7.* Cum quo concordat hic articulus, ubi pœna generatim statuitur, & juris dispositioni relinquitur, videatur Kircho. *com opin. cent. 1. conclus 7 num. 7* Jus autem Authenticorum imponit fœminis pœnam virgarum & detrusionem in monasterium. textus est *in Authent. sed hodie. de adulter.* Jul Clar. *d § adulterium num. 7. ubi aliquot exempla recenset.*

Enimvero quicquid sit de jure communi, hodie in plerisque regionibus, ut testatur Fichard. *2. tomo cons* 112. *num 4 & 115. num. 5. 6. 7 & 8.* præfatæ pœnæ in desuetudinem abierunt, & pecuniariæ, aliæve leviores sunt introductæ, qua de re graviter conqueritur Clar. *in d. § adulterium. num* 7. ibi, & certe maxime dolendum est. Accinit Mynsing. *in §. item lex Iulia de adulteriis num.* 10 *Institut. de publ. judiciis.* ut non injuria cum Iuvenale exclamare possimus, *Sat. 2. lib. 1.* Vbi nunc lex Julia dormis? hac de re imprimis videatur Flaminius de Rubeis *in tractat. de adult. cap* 16 *numer. 4.* addatur Heig *quæst. 29 nu 37. & seqq. part. 2.*

Hodie in Palatinatu, Saxonia, & Allobrogum metropoli, adulterium capitale est Beust *de jure connub. lib 2. cap.* 18. *ibi; Hodie, Vero, &c.*

Gleicher weiß gehalten werden soll / ꝛc. Quæ inter adulterum & adulteram sint differentiæ, exponit Cujacius *lib. 20. obs. cap. 15.*

CXXI.

Straff deß Vbels / das in gestalt zweyfacher Ehe geschicht.

So ein Ehemann ein ander Weib / oder ein Eheweib ein andern Mann in gestalt der Heyligen Ehe / bey Leben deß Ersten Ehegesellen nimbt / welche Vbelthat dann auch ein Ehebruch / vnd grösser dann

dasselbige Laster ist. Vnnd wiewol die Keyserlichen Recht/ auff solche Vbelthat kein Straff am Leben setzen: So wöllen wir doch/ welcher solches Lasters betrieglicher weiß/mit Wissen vnd Willen Vrsach gibt/ vnd vollnbringet/ daß die nicht weniger/dann die Ehebrüchigen/ peinlich gestrafft werden sollen.

ANNOTAT.

Crimen & pœna bigamiæ, & consequenter polygamiæ in hoc articulo declaratur. πολύγαμος est, qui multis abutitur uxoribus. Multinubium dixit Hieronymus in quadam epistola ad Geron-tiam.

So ein Ehemann/ ꝛc. Oder ein Eheweib/ ꝛc. Nam ex instituto Conditoris Dei sua & una unumquemq; uxore contentum esse decet, juxta illud, erunt duo in una carne. Genes. 2. vers. 24. Mat. *cap. 19. vers. 5. Luc. 16.* Suam quisque uxorem, & proprium quæque virum habeat, inquit Paul. *1. Corinth. 7. vers. 2. l. 2. C. de incest. nupt. l. 18. ff. de adult. § 6. Instit. de nupt.* At inquies, in sacris polygamiam nullibi prohibitam: Dices etiam dilectæ & exosæ *Deut. cap. 21. vers. 15.* Item mentionem fieri patriarchas veteris testimenti plures uxores simul habuisse, *Genes. 2. 2. Paralip. 13. Iud. 8. 2. Reg. 3.* Respondet adhæc obiecta Dionys. Gothofred *in l. nemo Iudæorum 7. C. de jud. & cal.* ad quem benevolum lectorem remitto.

Welche

Welche Ubelthat auch ein Ehebruch/ vnd grösser/ rc. *concord. l. quamvis C. de adulter.* ubi diserte dicitur, hoc crimen digamiæ maius & atrocius esse, quam adulterium. Fichard. *tomo 2. consil. 115. num. 4.*

Vnd weil die Recht auff solche Ubelthat/ rc. veteribus legibus pœna mortis non est in hoc crimine præscripta, sed tantum infamiæ, *l. neminem. C. de incest. nupt. l. eum qui duas 18. C. ad l. Iul. de adult.* Fichar. *cons. 115. n. 7. tomo 2.*

Daß die jenigen nicht weniger/ dann die Ehebrechigen peinlich gestrafft werden sollen/ rc. in eos, qui quæve matrimonium contraxerint cum aliis, vivo coniuge, vel vivo marito, non minus quam in adulteros capitis supplicio vindicetur. Sed supra in proximo articulo dictum est, quod adulteris iure civili constituta pœna, hodie per contrariam consuetudinem sit abrogata, & per statuta terrarum & civitatum, in alias mitiores, ut plurimum pecuniarias, pœnas commutata. Tiraquell. *de leg. connubial. in gloss. legis 13 num. 26.* Boer. *decis. 296. circa finem.* Fichard. *in d. consilio nu. 7.*

CXXII.

Straff der jenigen/ so ihre Eheweiber oder Kinder durch böses Genieß willen/ willigklich zu vnkeuschen Wercken verkauffen.

So jemand sein Eheweib oder Kinder / vmb einigerley Geniess willen / wie der Nahmen hat / williglich zu vnehrlichen / vnkeuschen vnnd schändlichen Wercken gebrauchen läst / der ist ehrloß / vnd soll nach vermöge gemeiner Rechten gestrafft werden.

ANNOTAT.

Cavetur hic de pœna mariti & parentum, qui uxorem liberosve suos, scelerati cuiuscunque lucri causa, libidinibus aliorum prostituunt. Quod sceleris genus lenocinium vocitant.

So jemand sein Eheweib / &c. Qui enim patitur uxorem suam delinquere, & aliquid lucri accipit, contemnit matrimonium & ipsius autorem Deū. Duæ sunt huius lenocinii species: manifesta, quoties maritus palam quæstum facit ex adulterio uxoris: tacita cum in ipso adulterio uxorem depræhensam etiam sine quæstu retinet. Gothofr. *ad l. 2. §. 2 lenocinii ff ad l Iul de adult l mariti 29. ff eodem.*

Oder Kinder / &c. peccant graviter parentes, qui liberos suos bono pudoris nullâ arte reparabilis spoliant. Quin magis pietas paterni nominis consilium pro liberis capere, & de honesta conditione prospicere debeat, *l nec in ea in fin. ff ad l Iul. de adult.*

* *
*

Der

Der ist ehrloß/ꝛc. juxta *l 3. nisi igitur ff ad l. Iul de adult & l Athletas § ait prætor ff de his qui notant infam.*

Und soll vermöge gemeiner Rechten gestrafft werden/ꝛc. pœna huius criminis committitur hic juris dispositioni, quæ est pœna mortis. Concordat *l. 2. § lenocinii l. qui domum in princ. l mariti § qui quæstum & l. si quis 33 § fin ff ad l. Iul. de adult. l. si lenones C de episcopali audient. l. 6. C. de spectacul & Novell 14.* Iul Clar. *quæst. 68. vers Lenones* ubi dicit pœnam mortis non esse amplius in usu. Damhud. *cap. 91. num 6. 7. & 8* idem observatur in muliere quæ de adulterio mariti causa quæstus quid acceperit. patet ex *ll.* supra allegatis.

Adde, quod adest constitutio per S. Dm. Sixtum V. super temeraria thori separatione, adulteriis & lenociniis severius coercendis publicata sub die 3. Novembris Anno 1586 Quod pater aut mater, vel maritus, qui suæ filiæ virginis pudorem, aut propriam uxorem alterius libidini tradiderit, & re ipsa prostituerit, ut stupra & adulteria quæstus, aut alia quavis causa palam exerceat; pœna ultimi supplicii puniatur, vide etiam Foller *in pragmat crimin vers. item quod fuit leno.* ubi late qua pœna lenones, tam de jure sui regni quam communi puniantur Baiard. ad Clar *in d quæst 68. nu 60 & 61.*

 ubi

ubi addit, sed ego video, quod ista pragmatica & alia statuta, & leges lenones punientes, non observantur.

CXXIII.

Straff der Verkupplung vnd helffens zum Ehebruch.

NAch dem zum dickermal die vnverständige Weibsbilde/ vnd die vnschuldigen Mägdlein/ die sonst vnverleumbd ehrliche Person seynd/ durch etliche böse Menschen/ Mann vnd Weiber/ böser betrieglicher weiß/ damit ihn ihr Jungfräwlich oder Fräwlich Ehr entnommen/ zu sündlichen/ Fleischlichen Wercken gezogen werden/ dieselben boßhafftigen Kupler vnd Kuplerin/ auch die jenen/ so wissentlicher/ gefährlicher vnd boßhafftiger weiß ihre Häuser darzu leihen/ oder solches in ihren Häusern zu beschehen gestatten/ sollen nach Gelegenheit der Verhandlung vnnd Rath der Rechtsverständigen/ es sey mit Verweisung deß Lands/ Stellung in Pranger/ Abschneidung der Ohren/ oder Außhawung mit Ruthen/ oder anderm gestrafft werden.

ANNOTAT.

Quæ sit pœna lenocinii, & quorum auxilio consilioque teneræ puellæ atque mulieres honestè educatæ, propter consilii inopiam, per lenonum lenarumque insidias in malas prolabuntur libidines, in hoc articulo monemur.

Pœna

Pœna in hoc delicto fere eadem, ut proximo in articulo est dictum, autore Damhud. per totum cap. 91. & Clar. quaest. 68. vers. lenones non scilicet pœna mortis, sed relegationis, fustigationis, &c.

Ihre Häuser darzu leyhen/ rc. l. qui domum ff. ad l. Iul. de adult. l. libellorum. §. sed et si. ff. de accusat. Menoch. lib. 1. arb. judic. quaest. 88. num. 16. Huc referatur d. Novell. 14. coll. 3. ubi super verba: Civitate expelletur, notat Gothofred. lenones morte naturali non fuisse affectos: aliud enim esse puniri in corpore, & mox expelli è civitate: aliud re ipsa pati separationem corporis ab anima.

CXXIV.

Straff der Verrätherey.

Welcher mit boßhafftiger Verrätherey mißhandelt/ soll der Gewonheit nach/ durch Viertheilung zum Tode gestrafft werden. Were es aber ein Weibsbild/ die soll man ertrăncken. Vnnd wo solche Verrätherey grossen Schaden oder Ergernuß bringen möcht/ als die/ so ein Land/ Stadt/ seinen eigenen Herrn/ Beygenossen/ oder nahet gesipten Freund betreffe/ so mag die Straff durch Schleiffen oder Zangen reissen/ gemehrt/ vnd also zu tödlicher Straff geführt werden. Es möcht auch die Verrätherey also gestalt seyn/ man möcht einen solchen Mißthäter erstlich köpffen/ vnd darnach viertheilen/ das Richter vnnd

Vrthepler nach Gelegenheit der That/ ermessen vnnd erkennen/ vnd wo sie zweiffeln/ Rath suchen sollen. Aber die jenen/ durch welcher Verkundschafftung/ Richter oder Oberkeit / die Vbelthäter zu gebührender Straff bringen möchten / das mag ohn Verwürckung einiger Straff geschehen.

ANNOTAT.

Species criminis læsæ majestatis est proditio, de cuius pœna in hoc articulo agitur. Prodere est unum actibus ostendere, & aliud in mente gerere, *l. 1. ff de prævaricat.*

Proditor tripliciter sumitur. 1. Qui prodit principem vel rempublicam, *l. omne § exploratores. ff. de re militar. l proditores ff eodem. l. 8 aut damnum § 2. l si quis 38 § 2. ff. de pœnis.* Blanc. *de indiciis num. 193.* Exemplum huius proditionis memorat Livius *lib 2.* cum pater consul de liberis proditionem patriæ molientibus supplicium sumpsit. Secundo qui prodit socium vel amicum occidendo, sic suspendiosus Iscariotes hoc nomine infamis est, Item qui simulata amicitia, vel dissimulata inimicitia aliquem occidit. Bart *in l. respiciendum. § delinquunt ff de pœnis. c. 1. de homicid.* Tertio qui prodit eum, qui in fidem illum suscepit Matth. de Afflict. *decis. 265. num 64.*

num. 64. Farin. *in quaest.* 18. *numer.* 73. *cum seqq.* Bald. *in l.* 1. *colum.* 7. *Quibus modis feud. amittat.* Guid. Pap. *decis.* 191. *num.* 5. Et de his tribus speciebus proditionis habetur per Decian *in tract. crim. lib.* 7. *cap.* 29. *tomo* 2. & *in cap.* 31. Gilhaus. *in arb. crimin. cap.* 2. *tit.* 5. *de prodition. fol.* 31.

Durch Viertheilung zum Todt gestrafft werden/ rc. pœna proditionis est, ut quis in 4. partes dissecetur, cum omnium bonorum proscriptione. Damhud. *cap.* 62. *num.* 6. Fœmina autem in aquam projecta suffocetur. *text hic.*

Wo solche Verrätherey grossen Schaden/ rc. Si per proditionem de salute sua periclitetur princeps, magistratus, feudi dominus, conjux aut cognati, vel etiam civitas totaque provincia in periculum adducatur, pœna potest pro qualitate augeri, ita ut proditor trahæ impositus forcipibus candentibus aduratur, & deinde in partes findatur, vel quadrigis distrahatur. De jure Saxonico proditor etiam interdum rota punitur.

Es möchte auch / rc. mitius etiam proditor pro circumstantiarum ratione puniri potest, nempe si proditori caput amputetur, & corpus in quatuor partes discindatur.

Als die jenigen/ durch welcher Kundschafftung / rc. Ab hoc proditionis crimine, ejusq; pœna excipitur, qui crimen aliquod magistratui prodit & defert.

defert. Expedit enim Reipublicæ, malis hominibus provincias purgari, & maleficia non relinqui impunita. *l. tertia in fin. ff. de off. præsid. l. si ita vulneratum §. quod si quis. ff. ad l. Aquil.*

CXXV.

Straff der Brenner.

Item / die boßhafftigen / überwunden Brenner / sollen mit dem Fewer vom Leben zum Todte gericht werden.

ANNOTAT.

Incendiariorum pessima malitia atque pœna.

Incendium pluribus contingere potest modis; Nonnunquam enim contingit ex proposito & dolo malo committitur ab illis, quos vulgo Mordbrenner nuncupamus: Quandoque contingit casu, nulla præcedente culpa: Interdum præcedente culpa: quæ in committendo vel omittendo consistit, secundum Farinac. *in praxi criminali part. 3 quæst. 110. cap. 1. num. 3.*

Die boßhafftigen überwunden Brenner / rc. Qui dolo malo, animoque deliberato ædes alienas incenderint, vivi exuruntur. *textus hic. & in l. ædes. 9. & l. ult. in fin. C. de incend. ruin. naufrag.*

aut

arte capite puniuntur, *l. capitalium 28. §. incendiarii ff. de poenis l. 1. in princ. verf. cuive dolo malo, & l. si quis dolo malo 10. ff. ad l. Corn. de sicar. l. data opera C. qui accus. non poss. ubi* Bart. Aut deportantur, Bonif. *in tractat. de furt. in §. vel etiam ... num. 95.* Quod poenae genus ex misericordia potius infligi, quam ex rigore justitiae dicit Damhud. *in cap. 103. num. 6 in prax. crim.*

Quibus autem in casibus praedicta poena excusationem mereatur, recenset Gilhaus. *in arb. crimin. cap. 2. tit. 11. de incendio num. 33. & 4. fol. 49?.*

Porrò qui aliorum domibus incendium immittere minitantur, dicendo rubrum gallum transmittam ad aedes tuas. Ich will dir ein rothen Hahn auffs Tach setzen/ etc. & hi incendiarii appellandi & dicta poena puniendi sunt, imprimis si fuerint leves personae, & tales qui minas suas executuri sint. Vel etiam actum praeparatorium ad ignem futurum praemiserint, Damhud. *dict. cap. 113 numer. 10. & 11.*

CXXVI.

Straff der Räuber.

Ein jeder boßhafftiger / überwundener Räuber / soll nach vermög unserer Vorfahren / und unser gemeiner Keyserlichen Rechten / mit dem Schwerd / oder wie an jedem Ort in diesen Fällen / mit guter Gewonheit herkommen ist / doch am Leben gestrafft werden.

ANNO.

ANNOTAT.

Cavetur hic de latrocinio & eius pœna à legibus & principibus constituta.

Est autem latrocinium de quo hic agitur, aliquem furtim,& vi citra tamen mortem suis spoliare bonis: quod plerunque fit in viis occultis, in locis desertis, sylvis, saltibus, aut in aliis locis suspectis. Damhud *cap. 102. num 1 in prax. crim. juxta l. capitalium § Grassatores. ff de pœnis.* vocantur Grassatores latronibus proximi, qui prædæ causa spoliant.

Ein jeder Boßhafftiger vnnd überwundener / ꝛc. Latroni vel grassatores famosi vocantur, quod palam & publicè furantur, ut sunt piratæ & qui in publicis viis latitant, ut transeuntes homines spolient. ita Panorm. *in c. inter alia, num. 5. de immunit. Eccles.* Bart *in d. l. capitalium. § famosos num 1 & 2. ff de pœnis.* Greg *in Syntag. jur. lib. 37 cap. 6 num. 9.*

Soll nach Vermöge vnserer Vorfahrern mit dem Schwerdt / ꝛc. Grassatores qui palam & publice grassantur, & id pluries commiserunt, dicuntur famosi latrones & capite puniuntur, aut etiam furca suspenduntur. Si verò semel tantum delictum hoc commiserunt, tunc vel in metallum damnantur, vel relegantur. text. *in d. § grassatores. & § famosos & ibi gloss. super verbo grassati,*

& alia

& alia glos. super verba furca text. in l. 3. in fine. C. de Episcop. aud. ibi, ut remissionem veniæ crimina nisi semel commissa non habeant. *Idem innuit hæc nostra sanctio 126.* quæ famosos tantum grassatores gladio feriri jubet. Gilhaus. late *in cap. 2. tit. 16 de latrocinio.* Vide eundem *d. c. 2. titul 29. de Rapina fol 136.*

Idem judicandum de iis, qui eiusmodi latrones hospitio excipiunt, aut ullo favore vel ope succurrunt. *l 1. ff de recept. l. 1. C. de his qui latro. occult.* Damhud. *d. cap 102. n 7.*

CXXVII.

Straff der jenen/ so Auffruhr deß Volcks machen.

SO einer in einem Land / Stadt / Oberkeit oder Gebiet/ gefährliche / fürsätzliche vnd boßhafftige Auffruhren deß gemeinen Volcks / wider die Oberkeit macht/ vnd das also auff ihm erfunden würde / der soll nach Größ vnd Gelegenheit seiner Mißhandlung/ je zu Zeiten mit Abschlagung seines Haupts gestrafft/ oder mit Ruthen gestrichen/ vnd auß dem Land/ Gegend/ Gericht / Statt / Flecken oder Gebiet / darinnen er die Auffruhren erweckt/ verweißt werden/ darinn Richter vnd Vrtheiler gebührliches Raths / damit niemands vnrecht geschehe / vnd solch bößlich Empörung verhüt / pflegen sollen.

ANNO.

ANNOTAT.

De seditionibus, & seditiosorum pœna. Divus Paulus ad Romanos 13. inquit. Qui resistit potestati, Dei ordinationi resistit Proverb. 24. Mi fili, time Dominum & regem, & cum seditiosis ne commisceaaris: Quia repente veniet perditio eorum, ut testantur exempla, Coræ, Absolonis, Catilinæ, Bruti, Cassii, Judæorum, & nostro tempore seditio rusticorum Sehleidani, *in suo comment.*

So einer in einem Land / Statt / ꝛc. boßhafftige Auffruhren machet / ꝛc. Seditiosi sunt, qui illicitas congregationes populi cogunt, quiq; furtiva conventicula parant, cives populumque universum commotionibus turbant, & tumultuariam factionem contra quietem, & publicam disciplinam concitant. Prædicta omnia prohibita sunt in aurea Bulla, sub tit. Von Zusammenverbindungen. Dd. *in l. conventicula C. de Episc. & Cler.* Damhud. *prax. crim. cap. 63. num. 4.* Livius *lib. 28.* ubi inquit, pacata seditione multitudini parcitur, & unde orta culpa est, ibi pœna consistit.

Der soll nach Grösse vnnd Gelegenheit / ꝛc. Quisquis talis seditionis autor fuerit, is quandoque pro gravitate delicti gladio puniri: nonnunquam si lævius sit delictum, virgis, fustibus cædi, & in perpetu-

perpetuum exilium ex urbe, territorio & provincia pro ratione personarum, temporum aut locorum, secundum prudentiam judicis, expelli debet. *l. 1 & 2. C. de sedit. l. in eodem 3. in princ. ff. ad l. Iul. de vi publ. l. ult. C. eod. titul. l. capitalium 28. §. solent quidam. l. si quis 38. §. autores. ff. de pœnis. l. 3. §. item qui ff. ad l. Cornel. de sicar.*

Vnd solch böslich Empörung verhütet / rc. Observandum est, diligenter, unde seditio originem sumpserit, nempe an Senatores vel officiarii ob parum diligentem administrationem justitiæ, aut alias ob causas in culpa sint. Quo in casu principis erit rem utrinque moderari, & sua prudentia consopitam reddere, Damhud. *cap. 63. numer. 9. rer. crimin.* Sedandarum etiam seditionum modum exponit Geil *libr. 2 cap. 18.*

Richter vnd Vrtheiler gebürliches Raths pflegen sollen / rc. Si forte hac de re inter Scabinos & Assessores disceptatio cooriatur, prudentiores debent consulere. Menoch. *lib. 2. arb. jud. casu 266. num. 4. & casu 394. & cas. 437.* Bodin. *lib. 4. de Republ. cap. ult.*

CXXVIII.

Straff der jenen / so bößlich außtretten.

Rath

NAch dem sich vielfältig begibt / daß muthwillige Personen/ die Leuth wider Recht vnd Billichkeit betrohen/ entweichen vnd außtreuen / vnd sich an End vnd zu solchen Leuthen thun / da muthwillige Beschädiger Enthalt/ Hülff/ Fürschub vnd Beystand finden/ von denen die Leuth je zu zeiten wider Recht vnd Billigkeit mercklich beschädigt werden / auch Fahr vnnd Beschädigung von denselben leichtfertigen Personen warten müssen / die auch mehrmahls die Leuth durch solche Drohe vnd Forcht wider Recht vnd Billichkeit dringen/ auch an gleich vnd recht sich nicht lassen benügen/ derhalben solche für rechte Landzwinger gehalten werden sollen: Hierumb/ wo dieselben an verdächtliche End/ als obstehet/ außtreuen / die Leuth bey zimlichen Rechten vnd Billichkeit nicht bleiben lassen / sondern mit bemeldtem außtreuen/ von dem Rechten vnd Billichkeit zu betrohen oder schrecken vnterstehen / dieselben/ wo sie in Gefängnuß kämen / sollen mit dem Schwerdt/ als Landzwinger/ vom Leben zum Tod gericht werden/ vnangesehen / ob sie sonst nichts anders mit der That gehandelt hetten. Deßgleichen soll es auch gehalten werden gegen den jenen / die sich sonst durch etliche Werck mit der That zu handlen vnterstehen. Wo aber jemandt auß Forcht eines Gewalts vnd nicht der Meynung gemeynt vom Rechten zu tringen/ an vnverdächtliche Ende entwich/ der hat dadurch diese vorgemeldte Straff nicht verwirckt / vnd ob darin einigerley Zweiffel einfiel/ sol umb weiter Vnterrichtung an die Rechtsverständigen/ oder sonst/ wie hernach gemeldt wird/ gelangen.

ANNO-

ANNOTAT.

Est de pœna eorum, qui animo alios offendendi à domo sua profugiunt, & ad loca suspecta se conferunt inde auxilium sperantes.

Wider Recht vnd Billichkeit dringen/ rc. ut qui per vim sibi aliquem obligaverit, *l qui catum ff. ad l. Iul de vi publ* vel si quis impetu & vi aliquem constringat quippiam polliceri, aut quippiam facere, quod esset contra justitiam. *l qui dolo malo. in princ ibi, pecuniam ve ab invito aliquo polliceri. ff d. tit.*

Auch an gleich vnd recht sich nit lassen begnügen/ rc. Nam si ejusmodi hominibus quod jus esset, illud apud judicem exequi deberent, *l creditores. ff. de vi privat.* ibi; Optimum est, ut si quas putas te habere petitiones, actionibus experiaris item vis est & tunc, quoties quis id, quod deberi sibi putat. non per judicem reposcit.

Vor recht Landzwinger sollen gehalten werden/ rc. Hi pro aggressoribus & pacis publicæ violatoribus habendi, & ideo gladio puniendi sunt. ut dicit Geil. *de pace publ lib 2. cap 1 num. 7.* ubi ait, Qui pacem violat, publicam tranquillitatem, vel me tranquillam libertatem lædit: proindeque merito ultore gladio in eum animadvertendum est, facit *l fin ff. de re milit.*

Er

Et de istis non fovendis cavetur in constitut. deß Landfriedens VVormatiæ Anno 1521. promulgata, in tit. Friedbrecher vnd Thäter nicht zu haussen Vers. Vnd nach dem sich manntgfaltig / ꝛc.

Wo aber jemandt / ꝛc. Ab hac pœna excipiuntur, qui metus causa patriam & domicilium relinquunt, ut hic.

CXXIX.

Straff der jenen / so die Leut böslich befehden.

Welcher jemandt wider Recht vnnd Billichkeit muthwillig befehdet / den richtet man mit dem Schwerdt vom Leben zum Todt. Doch ob einer sein Fehde halb von vns oder vnsern Nachkomen am Reich / Römischen Keysern oder Königen Erlaubnuß hett / oder der / den er also befehdet / sein / seiner gesipten Freundschafft / oder Herrschafft / oder der ihren Feind were / oder sonst zu solcher Fehde rechtmässige gedrungen Vrsach hett / so soll er muß sein Außführung derselben guten Vrsachen peinlich nicht gestrafft werden. In solchen Fällen vnd Zweiffeln / soll bey den Rechtverständigen vnd an Enden vnd Orthen / wie zu ende dieser vnser Ordnung angezeiget Raths gebraucht werden.

ANNOTAT.

Materiam atque pœnam diffidationis, & repressaliarum continet.

Diffa-

Diffidare nihil aliud est, quam bellum & extremas inimicitias annunciare, *Zas in § sic itaq; discretis, Institut. de actio. num. 15.* Matth. *de Afflict. de pac. ten. § si quis hominem num. 57.*

Hinc diffidatio, quam Pet. Mind. *lib. 1. cap. 25. processib.* definit, belli & extremæ ad bona, vitam, corpus & sanguinem persecutionis denuntiationem: & est justa sive legitima, quæ fit justis de causis, ad minimum tres dies justum bellum præcedens. Bald. *in § Vasalli qui ipsi, num. 3. de pace Constant & in l. manumissio 4. de obseq. patron. & in l. 2. num. 71. C. de servit. & aqua. Aurea Bulla, § eos, qui de cætero.* Alia est injusta, de qua hic agitur, & in d. Aurea Bulla interdicitur. Cuiac. *lib. 5 feud. fol. 324.*

Quia vero diffidationes non solum constitutionibus Imperialibus de 1552 & 1555. sunt sublatæ §. vnd darauff haben wir alle Fehd vnnd Verwahrung/ durch das gantze Reich auffgehaben vnd abgethan/ &c. Schuff. *consil. ult. circa finem, lib. 3.* Verum etiam sub speciebus fractæ pacis expresse enumerantur, & comprehenduntur, ideoque nec immerito tales diffidatores ultimo supplicio afficiuntur: Porro hæc pœna in constitutione Ratisbonæ, Anno 1594. promulgata, etiam ad illos, qui literas diffidationum scribunt vel concipiunt extensa est. vers. Dergleichen die sich die verbottenen sträfflichen Fehde vnd Absagsbrief zuschreiben gebrauchen lassen/ nicht weniger als den diffidant selbst nach

deß

deß Reichs Ordnung mit vnnachlässiger Straff sollen angesehen vnd angehalten werden.

Doch ob einer seiner Fehd halb ꝛc. Excusantur à pœna diffidationis ii, qui habent consensum Imperatoris.

Oder dem den er also befehdet/ ꝛc. Secundo excipiuntur, qui suo suorumque hosti bellum inferunt.

Oder sonsten zu solcher Fehd rechtmässig getrungen/ ꝛc. Tertio excipiuntur, qui vi vim repellunt, aut aliam justam belli causam habent. accedit *l. 1. §. vim vi ff. de vi & vi arm. l. factum 197. § non videtur ff. de reg. jur.*

Hernach folgen etliche böse Tödtung/ vnd von Straff derselben Thäter.

CXXX.

Erstlich/ von Straff der/ die mit Gifft oder Venen heimlich vergeben.

WEr jemand durch Gifft oder Venen an Leib oder Leben beschädiget/ Ist es ein Mannsbild/ der soll einem fürgesetzten Mörder gleich mit dem Rad zum Todt gestrafft werden. Thet aber ein solche Missethat ein Weibsbild/ die soll man erträncken/ oder in ander weg/

weg/ nach Gelegenheit/ vom Leben zum Todt richten. Doch zu mehrer Forcht andern sollen solche boßhafftige mißthätige Personen/ vor der endlichen Todtstraff geschleifft/ oder etlich Griff in ihren Leib mit glüenden Zangen gegeben werden/ viel oder wenig / nach Ermessung der Person vnnd Tödtung / wie vom Mord deßhalb gesetzt ist.

Nunc sequuntur homicidia atrocitatem in se continentia, eorundemque pœnæ.

ANNOTAT.

Dicit qua pœna venenarii, id est, qui veneno ex malo proposito hominem enecant, plecti debeant.

Venenarius autem non solum is dicitur, qui malo animo alicui venenum propinat, sed etiam qui illud necandi causa confecit, habuit, vendidit, *l. 1. §. 1. & l. 3. ff. ad l. Corn de sicar. text. in §. item l. Cornelia. de sicariis.* I*nstit de publ. judic.* ubi Harpprecht. *num* 211.

Wer jemand durch Gifft / ꝛc. Qui citra magicas artes & sortilegia, de quibus supra art. 109. dictum est, potionibus venenatis clam interficiunt, veluti famosi latrones puniri solent, mares rota, fœminæ aqua.

Doch zu mehrer Forcht andern/ ꝛc. Cum plus sit veneno hominem extinguere, quam gladio occidere.

cidere, *juxta l. 1. C. de mathemat & malef.* haud injuria si opus sit, hæc pœna exempli statuendi gratia augeri potest, ut nimirum venenarius dum ad supplicium deducitur, trahæ imponatur, & forcipibus candentibus ter vel quater pro atrocitate delicti aduratur.

CXXXI.

Straff der Weiber/ so ihre Kinder tödten.

WElche Weiber ihr Kind/ das Leben oder Glied-maß empfangen hett/ heimlicher/ boßhafftiger/ williger weiß ertödten/ die werden gewöhnlich lebendig begraben und gepfälet. Aber darinnen Verzweiffelung zu verhüten/ mögen dieselbigen Ubelthäterin/ in welchem Gericht die Bequemlichkeit deß Wassers darzu vorhanden ist/ ertränckt werden. Wo aber solches Ubel offt geschehe/ wollen wir die gemeldten Gewonheit deß Grabens und Pfälens/ umb mehr Forcht willen/ solcher boßhafftigen Weiber auch zulassen/ Oder aber daß vor dem erträncken die Ubelthäterin mit glüenden Zangen gerissen werde/ alles nach Rath der Rechtsverständigen.

So aber ein Weibsbild als obstehet/ ein lebendig gliedmässig Kindlein/ das nachmahls todt erfunden/ heimlich gebohren und verborgen hette/ und so dieselb erkundigte Mutter deßhalb besprachet würd/ entschuldigungsweiß fürgeben/ als dergleichen je zu zeitten an uns gelangt/ wie das Kindlein ohn ihr Schuld todt von ihr gebohren seyn solt/ wolt sie dann solch ihr Un-

schuldt

schuld durch redlich gut Vrsachen vnnd Vmbstände durch Kundschafft außführen/ damit soll es gehalten vnd gehandelt werden/ wie im 74. Articul/anfahend: Item so ein Beklagter Kundschafft/ ꝛc. funden wird/ auch deßhalb zu weiter Suchung/Anzeigung geschicht/ wann ohn obbestimbte gnugsame Beweisung / ist der angeregten/vermeinten Entschuldigung nicht zu glauben/ sonst möcht sich ein jede Thäterin mit einem solchen gedichten Fürgeben le igen. Doch so ein Weibsbild ein lebendig/ gliedmässig Kindlein also heimlich trägt/ auch mit Willen allein / vnd ohn Hülff anderer Weiber gebiert / welche ohne hülffliche Geburt mit tödtlicher Verdächtlichkeit geschehen muß: So ist deßhalb kein glaublicher Vrsach/dann daß dieselbig Mutter durch boßhafftigen Fürsatz vermeint / mit Ertödtung deß vnschuldigen Kindleins/ daran sie vor / in/ oder nach der Geburt schuldig wird/ ihre geübte Leichtfertigkeit verborgen zu halten. Darumb / wann ein solche Mörderin auff gedachten ihrer angemasten/ vnbeweisten/ freventlichen Entschuldigung bestehen bleiben wolt/so soll man sie auff obbemeldte gnugsame Anzeigung bestimbtes vnchristlichen vnnd vnmenschlichen erfunden Vbels vnd Mords halber / mit peinlicher ernstlicher Frag / zu Bekenntniß der Warheit zwingen/ auch auff Bekenntnuß desselben Mords zu endlicher Todtstraff/ als obstehet/ vrtheilen Doch wo eines solchen Weibs Schuld oder Vnschuld halb gezweiffelt wirdt/ sollen die Richter vnnd Vrtheiler mit Anzeigung aller Vmbstände bey den Rechtsverständigen/ oder sonst/ wie hernach gemeldt wird/ Raths pflegen.

ANNOTAT.

Qua pœna fœminæ, quæ proprios infantes occiderunt, sint puniendæ. Quod atrocissimum sceleris genus parricidium vocant.

Atqui parricidium dicitur quasi parenticidium, & inde parricidæ quasi parentem cædentes Dida. Covar *in Clem si furiosus part. 2 relect in initio num. 12. de homicid* Placa *lib* 1 *Epitomes delict. cap* 2 *num* 2. Ideoque Quintilianus *lib* 1. *cap.* 6 opinatur, per abusionem matris & fratris interfectorum parricidam vocari Sed de speciali parentum & liberorum parricidio accipitur hic, ut & passim alibi.

Species hæc parricidii sola hic ponitur, ne forsan magis docere filios, quam vetare parricidia videatur Imperator.

Welche Weiber ihr Kind/ rc. Fœmina, quæ infantem vivum & membris distinctis præditum, clam occidit, viva in terram defoditur, & per mediam stipes peracutus adigitur, vel etiam in aquã projicitur, ut evitetur desperationis periculum.

Aber Zweiffelung zu verhüten/ rc. Notandũ quod in puniendis mulieribus, ob periculum desperationis, pœna possit temperari, idque propter sexus fragilitatem, cuius semper habendam esse rationem, testatur Farin. *de pœnis temperand quæst. 98. num. 1 allegans textum in c sicut dignum, & ibi gloss in Verbo sexus extr de homicid & text. in l. quicquid § ad filias ff. ad l Iul Majestat ibi, Mitior enim.* Tiraquell. *ad l 1 gloss. 5. num. 85 & 86 de ll connubial & in li. de pœnis temperand. causa 9 num. 1 & seqq.*

Wo

Wo aber solch Ubel offt geschehe / rc. Si vero hoc genus teterrimi maleficii frequentius occurrat, ad terrorem incutiendum, præscripta pœna defossionis stipitisque adactionis servari, *arg l 1. in pr. ff de abigeis* Aut si qua fœmina aqua est suffocanda ignitis forcipibus aduri potest, juxta illud crescentibus delictis, crescunt etiam pœnæ, faciunt quæ de consuetudine delinquendi tradidit Farinac *lib 1. tit 3 quæst. 18 num. 1. & seqq de delictis & pœnis.* Tiraquel. *in d lib de pœnis temp. quæst. 10. num. 3 & 5.*

Alles nach Raht der Rechtsverständigen / rc. Ideoque cum judici hoc sit arbitrarium, non poterit idem Judex redargui in syndicatu, arbitrando pœnam mortis propter delinquendi consuetudinē. Farin *d. quæstio 18 num 4.*

So aber ein Weibsbild / rc. De ea quæ clandestinum partum enixa est, dictum est supra in art. 35 & 36.

Ein lebendig gliedmässig Kind / rc. Nam si contra formam humani generis converso more procreentur, liberi non sunt. *l. non sunt. ff. de stat. hom. l. ostentum. ff de verb. signif*

Heimlich trägt / auch mit Willen allein / rc. Ex clandestino actu dolus & malus animus agentis magis præsumitur, quam ex actu palam facto, *l. nō existimo ff de administ tut l fin. ff de ritu nuptar.* Fari. *d quæst 18. 67. & 68* ubi infert delictū clam

admissum multo acrius reputari, quam quod sit palam. *c cum ex injuncto de heret l. palam. ff d. tit. de ritu nupt.*

Doch wo eines solchē Weibs halb gezweiffelt wirdt / &c. Si qua de re incidat justa dubitatio, peritiores consulendi sunt. Nam infligenda semper est in dubiis mitior pœna. Phil. Camera. *Cent. 1 subhorarum cap. 100 l. ea quæ ff. de reg. jur.* & sanctius est in hoc casu nocentem dimittere, quam innocentem damnare *l. absentem ff. de pœnis.* Id ipsum eo diligentius considerandum est iis, qui apud Principes à consiliis sunt, ne in eam partem fiant propensiores, in quam principis animum vident proclivem.

CXXXII.

Straff der Weiber / so ihre Kinder / umb daß sie der abkommen / in Gefährligkeit von ihnen legen / die also gefunden und ernehret werden.

So ein Weib ihr Kind / umb daß sie deß abkomme / von ihr legt / und das Kind wird funden / und ernehrt / dieselbig Mutter soll / wo sie deß überwunden und betretten wird / nach Gelegenheit der Sach unnd Rath der verständigen gestrafft werden. Stürbe aber das Kind von solchem hinlegen / so soll man die Mutter nach Gelegenheit deß gefährlichen Hinlegens / am Leib oder Leben straffen.

ANNO.

ANNOTAT.

Pœna statuitur matri infantem suum exponenti. Vnde illud tritum. Findel-Kinder Arme Kinder.

So ein Weib ihr Kind/ ꝛc. Crimen non solum à sensu humano, sed & ferarum bestiarum natura alienum est, ex se natos exponere, & debet puniri ex consilio juris-consultorum pœna arbitraria. *text in l. 2. & ibi gloss. in verbo animadversioni. C. de infant. expos. c. unic. eod. tit. Novell. 153.*

Daß sie deß abkomme/ ꝛc. Ne apud se habere & alere cogatur. Cum prope tam nefarium sit exponere, & alimenta denegare, quam necare, *text est expressus in l. necare. ff. de agnos. lib.* Lactant. Firmia. *lib. 6. Instit. cap.* 20. Tertull. *apolog. cap. 2. & 9.*

Vnnd das Kind wird funden vnnd ernehrt / ꝛc. si infans expositus reperiatur, in brephotrophio (ut bene huiuscemodi innocentissimis infantibus prospexere leges) ali curetur, de quo in *l. illud. C. de Sacrosanctis Ecclesiis.*

Stürbe aber das Kindt von solchem Hinlegen/ ꝛc. ut puta si mater in locum ab hominum conspectu remotum, infantem recens natum abjiciat, ubi inedia pereat, vel à bestiis consumatur, tunc merito l. Corneliæ pœna, maxime eventu secuto

plectitur, cum mortis causam propinquam præbere censeatur, *text. in d. l. necare 4 & ibi Bart. ff. de agnosc. lib. l. nihil. 15. cum ibi notatis Dd. ff. ad l. Cornel de sicar & ibi* WVesenbec *in paratit. nu.* 14 Harprecht *in* § *item lex Cornel. de sicariis 5. Instit. de publ judic num 70.*

CXXXIII.

Straff der jenen / so schwangern Weibsbildern Kinder abtreiben.

So jemand einem Weibsbild durch Bezwang / Essen oder Trincken / ein lebendig Kind abtreibt / wer auch ein Mann oder Weib unfruchtbar macht / so solch Ubel fürsätzlicher und boßhaftiger weiß beschicht / sol der Mann mit dem Schwerdt als ein Todtschläger / und die Fraw / so sie es auch an ihr selbs thäte / ertränket / oder sonst zum Todt gestrafft werden. So aber ein Kind / das noch nicht lebendig were / von einem Weibsbilde getrieben würde / sollen die Urtheiler der Straff halber bey den Rechtsverständigen / oder sonst / wie zu End dieser Ordnung gemeldt / Raths pflegen.

ANNOTAT.

Agit qua pœna sint afficiendi ii, qui prægnantibus causam dant abortionis.

So

So jemandt einem Weibsbildt/ ꝛc. Qui dolo malo gravidæ mulieri dat poculum, seu quo vescatur, cuius vi fætus animatus abigatur, mortis pœna puniri debet, mas scilicet gladio, fœmina vero aqua. *Concordat l. Cicero. & l si quis. § qui abortionis ff. de pœnis. & l. diVus SeVerus ff. de extraord crim. l. si mulierem ff ad l. Cornel de sicar.* Iul. Clar *§ fin quæst 68 Vers. 2. abortum procurans.* Franc. Viv *libr. 1 com opin in Verbo assassini num 2.*

Wer auch ein Mann oder Weib vnfruchtbar machet/ ꝛc. præterea qui virum ineptum hymenæo reddiderit, sterilemve fœminam effecerit. Quod fit aut per fascinationem, vel sortilegium, quando in viris & mulieribus generandi vim impedit, vel sortilegus efficit, ne mulier concipere possit; vel, gravida parere, vel lac nutricis desiccat, aut alia similia maleficia in corpore per cibum & potum, vel extra corpus conficit, is inquam sortilegus ut homicida huius constitutionis pœna tenetur, facit *c. & si aliquis, & ibi Scribentes ext. de homicid. l. si quis aliquid § abortionis & ibi Dd. ff de pœnis. l. eorum. C. de malef. & matqem.* Farinac. *libr. 1. Tit 3 quæst 20 num 105* Kling *in tract de impotent. accident.* VVinol. Molradus *in tractat. matrim. § si uxor fol 112. ibi, impotentia occulta.* Et quanquam hoc fascini genus primo intuitu, vanum & nihil aliud esse videatur,

quam puerorum, & vetularum delirationes: Quotidiana tamen experientia vel ipsis cæcis demonstrat, fascinationibus & maleficiis præpediri generandi vim posse, si impiæ & magicæ imprecationes à Diaboli filiis adhibeantur.

Auch so die Frawe an ihr selbst thete / rc. *Mulier* imprægnata dolosè sibi ipsi fœtus animati abortionem faciens, ut ante de jure huius constitutionis aquæ suffocatione damnanda venit: Damhud *pract. crim. cap 74 num 12.*

So aber ein Kind noch nicht lebendig were / rc. Si fætum nondum concepisse vitam, certum est, haud tam enormis est noxa: talia tamen pœna extraordinaria, relegatione, exilio, vel simili ad arbitrium judicis, secundum qualitatem facti, & personarum conditionem, is proscribendus est, juxta jura superius allegata: Idem statuitur in muliere, quæ abortum fœtus inanimati sibi facit, quæ & ipsa extraordinariè est mulctanda. Sed si mulier gravida ullam ab aliquo accepisset pecuniam, ut fætum per noxia quæpiam, aut per medicamenta corruptum ejiceret, pœna capitis punienda esset, citra ullam distinctionem, an vixisset partus, an vero minime: idque propter detestabilem illam pecuniæ receptæ turpitudinem, quam assassiniam vocant, *d l Cicero ff de pœnis d l Divus ff. de extraord. crimin.* Damhud *d cap. 74 num 13 & 14.*

Quanto

Quanto autem tempore fætus in utero materno animetur vel formetur, dubium & controversum est? Alii nempe formando fætui 35. alii 44. alii 45. alii 50. movendo, alii 70. alii 76. alii 90. alii 100. perficiendo alii 120. alii 300. dies tribuerunt, alii aliter hanc rem definierunt, ut videre est post alios ex Damhud *in d. cap. 74 numer 15.* & Chassanæo *in consuet Burgun in Rubr. Des infans 4. §. Vers. Enaage suffisant. num. 14.* Gothofredo *in d. l. Cicero.* P. Gregor. Tholos. *in Syntagm. jur. cap 15. num. 18.* Sed in hac interpretum dissensione, eorum placet sententia, qui quæstionem istam Physicis & Medicis, quorum judicium in rebus ad ipsos pertinentibus, jure consulti minime refugiunt, *l. Septimo mense ff de stat. hom. l. 3 §. ult ff de suis & leg.* discutiendum relinquunt, vide quæ ex Hippocratis sententia scripsit Levi Lemnius *de occul. nat mirac cap 11. libr 1. facit. c. Moyses 32. q. 2 c. ex literarum, de homicid.*

Quid autem si sumptum poculum noxium non operetur effectum: sed mulier præter suam expectationem atque spem vivum infantem pepererit? Certe non impunitus evadet, quisquis aut sciens tradidit, aut sciens sumpsit: poterit enim relegari vel alia pœna affici per ea quę habentur *in d. l si quis aliquid §. abortionis ff de pœnis.*

L 5 CXXXIV.

CXXXIV.

Straff/ so ein Artzt durch seine Artzney tödtet.

SO ein Artzt auß Unfleiß oder Unkunst / und doch unfürsätzlich jemand mit seiner Artzney tödtet/ erfind sich dann durch die Gelehrten und Verständigen der Artzney/ daß er die Artzney leichtfertiglich unnd verwegentlich mißbrauchet/ oder sich ungegründer/ unzuläßiger Artzney/ die ihm nicht geziemt hat / unterstanden/ und damit einem zum Todt ursach geben / der soll nach Gestalt und gelegenheit der Sachen/ und nach Rath der Verständigen gestrafft werden. Und in diesem Fall allermeist Achtung gehabt werden/ auff leichtfertige Leuth/ die sich Artzney unterstehen/ und der mit keinem Grund gelernet haben : Het aber ein Artzt solche Tödtung williglich gethan / so were er als ein fürsätzlicher Mörder zu straffen.

ANNOTAT.

Pœna Medici qui medicamentis occidit. Apuleius *lib.* 10. Medico non convenit causas ulli præbere mortis: Nam saluti hominum quæsita Medicina, Appellatione Medicorum, non solum Doctores, sed etiam alii in arte periti, ut sunt Chirurgi, veniunt, quorum judicio perinde ac Medicorum stari debet, *per text. in l. 1. ff de variis & extra-*

extraord. cognit. Bart. in l. 1. ff. de vent. inspiciend. ad verbum quaero. Geil *observ. 111 num 12. pract. obs. lib. 2.*

So ein Artzt auß Vnfleiß oder Vnkunst/ ꝛc. Medicos, qui quod negligentius in cura versati sunt, aut non satis eruditi in arte sua medicando occiderint, pro damni dati ratione judices punient. *text in § praeterea Institut ad l. Aquil ubi Schneidewin num. 2. & 3. adde Geil in d. observ. num. ultimo.* Ideo *rectè gloss. in l. idem juris 8. ff eod tit.* dicit, Medicum de culpa ante factum, non providendo, in facto, male secando & post factum, deserendo teneri. Imo negligens Medicus circa curam infirmi tenetur *l. Cornelia de sicariis, Ang. in l. necessarios § ubi quis ff. ad Syllan.* Negligentia enim dicitur dolus & peccatum mortale in iis, qui ex officio ad diligentiam obligantur. Gravet. *consil 132. num. 4.* Gilhauß *cap. 2. tit 12 de homicid.* Clar. *in § homicidium. vers. item medicus.*

Durch die Gelehrten / ꝛc. Medicinae peritissimi dicuntur archiatri in l. Medicos 6. C. de profess. & Med.

Auff leichtfertige Leuth/ ꝛc. prohibentur à medicorum consortio mulieres, Seplasiarii seu unguẽtarii, circumforanei Iudaei & alii empyrici, qui sola quadam experientia medicinam tractant, neq; hominum naturā cognitam habentes, neq; morborum causas investigantes, de quibus Lemnius

in prae-

in præfatione ad lectorem, facit l. ult ff. de extraord. crim Cuiac. lib. 17. obser. 27. Clar. §. *homicidium. Versic. item medicus. arg. l. petitiones. C. de advoc. diu jud.*

Hätte aber ein Arzt eine Tödtung williglich gethan. Medicus sciens prudensque hominem enecans, latroni famoso æquiparatus rota punitur. Quemadmodum ille Pyrrhi regis medicus, cuius scelus recitat Gellius *lib. 3. No cap. 8* Maximini factum sceleratissimum recitat Eusebius *lib. 7. hist. eccles. cap. penult.*

Als ein fürsätzlicher Mörder / ꝛc. Sic Anno 1593. exustus est lentis ignibus pseudiater quidam Sigebergi, qui 22. homines dolo malo per venenum sub specie medicinæ enecavit.

CXXXV.

Straff eigener Tödtung.

WAnn jemandt beklagt / vnd in Recht erfordert oder bracht wird / von Sachen wegen / so er der schuldt überwunden / sein Leib oder Gut verwircket hette / vnd auß Forcht solcher verschuldter Straff sich selbs ertödet / deß Erben sollen in diesem Fall / seines Guts nicht fähig oder empfänglich / sondern solch Erb vnnd Güter der Oberkeit / der die peinlichen Straff / Buß vnd Fälle zustehen / heimgefallen seyn. Wo sich aber ein Person ausserhalb obgemeldter offenbahren Vrsachen / auch in Fällen / da er sein Leib allein verwircket / oder sonst auß Kranckheit deß Leibs / Melancholey / Gebrächligkeit jhrer Sinn / oder ander dergleichen Blödigkeiten sich selbs

selbs ertödtet/ derselben Erben sollen deßhalben an ihrer Erbschafft nicht verhindert werden / vnnd dawider kein alter Gebrauch/ Gewonheit oder Satzung statt haben/ sondern hiemit revocirt/ cassirt vnd abgethan seyn/ vnd in diesem / vnd andern dergleichen Fällen/ vnser Keyserlich geschrieben Recht gehalten werden.

ANNOTAT.

Pœna ejus, qui sibi ipsi violentam mortem infert. Is certe qui ex maligno animo seipsum interimit, & corpus & animam propriam nefarie perdit, ut de Juda Iscariote sacra testantur Evangelia *c. Iudas de pœnitent distinct.* 2. qui magis peccavit desperando, & per desperationem seipsum occidendo, quam Christum nequiter tradendo, *c non licet 23. quæst 5 l liberorum. § non solent & ibi glos in verbo suspendiosi. ff. de his qui notantur infam.*

Wann jemand beklagt / rc. Si quis accusatus sibi ipsi mortem consciverit, siquidem conscientia criminis, ob quod vitam & bona sua amitteret, si de eo fuisset convictus, bona eius fisco deferuntur concordat *l. 2. & 3. ff de bon. eorum, qui ante sent l in fraudem § ejus bona ff. de ju fisci l.* 1. *&* 2. *C de bon. eor. qui mort sib l factum* 12. *C. de accus.* Damhud *pract crim. cap. 88 num* 7. Jul. Clar. *§ fin quæst. 68. vers seipsum occidere 37 ibi, sed hoc omnia* Franc. Viv. *com opin in verb. occident. num* 1. *&* 2.

Wo

Wo sich aber ein Person/ rc. Conclusio de bonis eius, qui mortem sibi conscivit, confiscandis, duas in proposito articulo recipit limitationes. Primo si delictum, de quo quis convinci potest, non fuerit tale, ob quod damnatus bona amitteret: tunc enim hæredes à bonis damnati non excluduntur, *d l qui rei 3 § ut autem Divus cum §. sequente* Fran Viv. *in d verb occidens numer. 2. hic in verbis,* auch in fällen/ da er sein Leib allein verwürcket / rc. Secundo, si quispiam sibi mortem acceleravit captus aliqua phrenesi, furore, melancholia, defectu sensuum, gravi morbo, aut alia animi impotentia & inopia percitus, illius bona nullo modo in fiscum rediguntur, sed hæredibus relinquuntur. Neque ulla quamvis longissima præscriptione, aut statuto municipali impediri debent, *textus hic ibi,* oder sonsten auß Kranckheit deß Leibs. *d l factum C de accusat.*

Item vnd darwider kein alter Gebrauch / Gewonheit oder Satzung statt haben.

Sunt & aliæ pœnæ aliæque consuetudines de propriis homicidis constitutæ, ut videre est apud Damhud. *in d cap 88 per totum.* & Clar. *in d quæst 68. vers. 37* Franc. Viv. *in verbo occidens num 4.*

* *
*

CXXXVI.

CXXXVI.

So einer ein schädlich Thier hett / das jemand entleibet.

HAt einer ein Thier / das sich dermassen erzeiget / oder sonst der Art vnd Eigenschafft ist / dardurch zu besorgen ist / daß es den Leuthen / an Leib oder Leben Schaden thun möcht / soll der Herr desselben Thiers solch Thier von ihm thun: Dann wo solch Thier Schaden thät / oder entleibt / soll der Herr deß Thiers darumb nach Gelegenheit vnd Gestalt der Sachen / vnd Raht der Rechtsverständigen / oder an Enden / als hernach vermeldet / gestrafft werden / vnnd so viel desto mehr / so er zuvor von dem Richter / oder andern Oberkeit deß gewarnet würde.

ANNOTAT.

Si quadrupes pauperiem fecisse vel hominem occidisse dicatur.

Hat einer ein Thier / ꝛc. Qui alit feram bestiam, cui genitalis insit feritas, eam, ne noceat, dominus removere debet: alias si fera damnum dederit, vel hominem occiderit, tenetur eius dominus pœna extraordinaria; eoque gravius mulctabitur dominus, si ante à judice, seu loci magistratu feram custodire, vel dimittere jussus fuerit, *concordat Instit. Si quadrupes pauperiem. l. 1 & 3. ff. eodem. Exod. 21.*

Dann

Dann wo solch Thier / rc. Hinc etiam plectendi Circulatores, qui serpentes circumferunt, *l. ult. ff. de extraord. crimin.* Menoch. *lib. 2 arb. jud. casu 366.*

Excusari potest dominus, si ferocitatem quadrupedis ignoravit, ut infra artic. 150. versicul. Oder so einer ein Thier hat / rc.

CXXXVII.

Straff der Mörder vnnd Todtschläger / die kein gnugsam Entschuldigung haben mögen.

EIn jeder Mörder / oder Todschläger / wo er deßhalb nicht rechtmässig Entschuldigung außführen kan / hat das Leben verwürcket. Aber nach Gewonheit etlicher Gegend / werden die fürsätzliche Mörder vnnd Todschläger einander gleich mit dem Rad gericht / darinnen soll Vnterscheid gehalten werden. Vnd also / daß der Gewonheit nach ein fürsetzlicher / muthwilliger Mörder mit dem Rade / vnd ein ander der ein Todschlag auß Gechheit vnd Zorn gethan / vnd sonst auch gemeldte Entschuldigung nicht hat / mit dem Schwerd vom Leben zum Tode gestrafft werden sollen. Vnd mag in fürgesetztem Mord / so der an hohen / trefflichen Personen / deß Thäters eigen Herren / zwischen Eheleuthen / oder nahen gesipten Freunden geschicht / durch etliche Leibstraff / als mit Zangen reissen oder Außschleiffung vor der endlichen Tödtung / vmb grosser Forcht willen die Straff mehren.

ANNO-

ANNOTAT.

De pœna latronum & sicariorum, qui nullam facti excusationem allegare possunt.

Fürsätzlicher Mörder/ ꝛc. Latro dicitur, autore Festo, vel quod à latere, vel latenter insidietur, & proprie hic est publicus & famosus latro, qui cum hominis internecione in terra marique grassatur, ut dicit Cæpol *in auth. sed novo jure, num 106. allegans l capitalium § famosos ff. de pœnis per verba, interemptorum & homicidia facit l provinciarum Cod. de feriis* ubi Isauros latrociniis insignes Arc. & Honor. Impp. nulla feriarum ratione habita, permiserunt duci ad supplicium.

Vorsätzlicher Todtschläger/ ꝛc. Qui malo proposito animoque deliberato occidit. Homicidii enim duas species constituit Clar. *in §. homicidium. lib 5 Sentent.* nempe homicidium simplex, quod committitur necessitate, casu, culpa & dolo: & deliberatum, quod committitur proposito cum qualitate animi deliberati, ex insidiis, proditorie & per assassinium. Menoch. *arb jud casu 361. enumerat.* 20. *conjecturas de animo deliberato.*

Hat das Leben verwürckt/ ꝛc. Pœna homicidii, est pœna mortis: sed observato discrimine, ut publici & professi latrones & sicarii rota puniantur: homici-

homicidæ autem simplices gladio feriatur: Quod procedit tam in nobile quam plebeio. Clar *in d. § homicidium. num 18.* Damhud. *cap 97 num. ult crim pract.*

Vnd man mag an fürgesetztem Mord / etc. Cum ex circumstantiis accidentibus crimen aggravari constet, merito etiam pœna homicidiorum deliberatorum augeri potest, veluti si quempiam in dignitate versantem, suum dominum, conjugem, cognatum & similem, quis occiderit, ut ignitis forcipibus aduratur, & trahæ impositus ad locum supplicii ducatur, concordat *l. 1. 3 & seq. ff. ad l. Pompej de parricid.* Sed nunquid valet statutum vel consuetudo, disponens, quod pro homicidio imponatur pœna pecuniaria? Clar *in d. § homicidium. num 19* respondet quod non, ubi multos allegat, Farin *lib 1 quæst 14. n 7.*

CXXXVIII.

Von vnlaugbaren Todtschlägen / die auß solchen Vrsachen geschehen / so Entschuldigung der Straff auff ihnen tragen.

Es geschehen je zu zeiten Entleibung / vnnd werden doch die jenigen / so solche Entleibung thun / auß guten Vrsachen / als etlich allein von Peinlicher vnnd Bürgerlichen Straff entschuldiget. Vnd damit sich aber

aber Richter vnd Vrtheiler an den peinlichen Gerichten / die der Recht nicht gelernet haben / in solchen Fällen desto rechtmässiger zu halten wissen / vnd durch Vnwissenheit die Leute nicht beschweren oder verkürtzen / so ist von gemeldten entschuldigten Entleibungen geschrieben vnd gesetzt / wie hernach folget.

ANNOTAT.

De homicidiis manifestis, quæ ex legitimis causis pœnæ veniam merentur.

Cum in omnibus maleficiis, non tam quid fiat, quam quo animo, quibusve de causis fiat, observandum sit, ut est tex *in l. qui injuria & l verum ff. de furtis l item apud Labeonem, § interdum ff. de injur l penult ff ad l Iul. de adult.* Recte hic statuitur, quod quoque homicidia evenire soleant, propter quæ reus ex justis causis ab omni pœna tam civili quam corporali, atque etiam ab Ecclesiastica censura fit immunis: Quia occisum in manus occisoris dedit Dominus, *Exod. 21 vers 13.* cui occisori etiam asyla patent. *Deut. 19 vers 2.* Quæ enim hoc modo fiunt, occulto quidem, sed non injusto Dei judicio accidunt Augustin *lib 18 cap 18. de civitate Dei, &c.* Pulchre etiam VVesenbec *in parat. de justit & jur n 15. vers effectus.*

CXXXIX.

CXXXIX.

Erstlich/ von rechter Nothwehr / wie die entschuldige.

Welcher eine rechte Nothwehr/ zu Rettung seines Leibs vnd Lebens thut/ vnd den jenigen / der ihn also benöthiget/ in solcher Nothwehr entleibt / der ist darumb niemands nicht schuldig.

ANNOTAT.

Quos inculpata tutela excuset.

Welcher ein rechte Nothwehr thut / rc. Defensio jure naturali introducta, gentium approbata, civili confirmata est, ideò sequitur, eum, qui in dubio vitæ discrimine constitutus, proprii defendendi corporis causa, aggressorem suum è medio sustulerit, pœnam animadversionemque ullam non mereri, ut hæc materia solenniter tractatur à Dd *in l ut cum ff. de just. & jure l itaq; 4. l. sed etsi 5. l. scientiam 45 § qui cum aliter ff ad ad l. Aquil l. 1. § vim vi 27 ff. de vi & vi arm. l. 2. C. unde vi. l 1 & 2 quand. lic unic fin. jud. se vind.* Cujac. *5. obser. 18. c. 2. ext. de homicid. volunt.* Geil *lib. 2 obs* 110 *num. 9.* Oldendorp. *in suo Enchird. excep pag 147.* Iul. Clar *lib 5. § homicidium, num 24 & seqq* præclarè Cicero *1 lib. off & orat. pro Milone, &c.*

CXL.

CXL.

Was ein rechte Nothwehr ist.

SO einer jemand mit einem tödtlichen Waffen oder Wehr überlaufft/ ansicht oder schlägt/ vnnd der Benöthigt kan füglich ohn Fährligkeit oder Verletzung seines Leibs/ Lebens/ Ehr vnd guten Leumuts nicht entweichen/ der mag sein Leib vnd Leben ohn alle Straff/ durch ein rechte Gegenwehr retten. Vnd so er also den Benötiger entleibet/ ist er darumb nichts schuldig/ ist auch mit seiner Gegenwehr/ biß er geschlagen wird/ zu warten nicht schuldig/ vnangesehen/ ob es den geschrieben Rechten vnd Gewonheiten entgegen were.

ANNOTAT.

Quid sit inculpatæ tutelæ moderamen.

So einer mit einem todtlichen Waffen überläufft/ oder schlägt/ &c. Satis superque vis alicui illata judicatur, cum adversarius gladio enudato, vel alio telo lethali impetum in ipsum fecerit, quamvis nondum percusserit, atque hanc sententiam ut aperto jure, ita etiam multorum magni nominis Dd authoritate suffultam esse testatur Harppr. § *item l. Cornl. de sicar. Instit de publ jud numer. 85*.

Vnd der Benöthigt kan ohne Verletzung seines Leibes/ &c. Ecquid verò insultatus cedere & fugere teneatur, quæstio est non omnis contentionis expers? Et licet vulgo Dd existiment, fugæ necessitatem

sitatem nemini imponi, eo quod non solum ignominiosa, sed etiam periculosa sit. *Bart. Bal. Salyc & aliis in l. 1 C. unde vi.* Tiraq. *de nobilit. cap. 10. num 68.* Eam tamen opinionem, non aliter æquitati & pietati consentaneam esse cum quibusdam censuerim, quam si provocatus in dubio vitæ discrimine constitutus fuerit, ita ut fuga saluti suæ citra periculum rectè consulere non potuerit *text est hic, & in §. injuria autem, ibi si aliter periculum effugere non potest. Instit ad l. Aquil.* Harpprecht. *in d. §. item lex Cornel nu. 89 & seqq* ubi multorum authoritates allegat.

Ist auch mit seiner Gegenwehr zu warten/ ꝛc. Nec sane quisquam primum aggressoris ictum seu insultum expectare tenetur; sed si viderit arma in se stringi, animumque insultantis cognoverit, resistere, sibique prospicere in tempore potest. *l. sed et si, ibi, ferro se petentem ff ad l. Aquil. l 3 ibi, ad se venientem. l 4 ibi, inferenda cadis. C ad l. Corn de sicar d l. 1 C. quando lic unic* ubi eleganter scriptum extat. melius esse occurrere in tempore, quam post exitum & vulneratam caussam vindicare, sive remedium quærere. Vnde etiam Proverbium: Melius est prævenire quam præveniri.

Vnangesehen es den Rechten vnd Gewonheiten entgegen were/ ꝛc. Nam nulla consuetudo, ea quæ

jure

juris naturalis sunt, tollere potest. § *ult Instit. de iur nat gent* Hippol de Marſ. *in* §. *quoniam, num 79.*

CXLI.

Daß die Nothwehr bewiesen werden soll.

WElcher sich aber nach Erfindung der That / einer gethanen Nothwehr berühmet oder gebrauchen will / vnd der Ankläger der nicht geständig ist / so legt das Recht dem Thäter auff / solche berühmbte Nothwehr obgemeldter massen / zu Recht genug zu beweisen / beweist er die nicht / er wird schuldig gehalten.

ANNOTAT.

Regula juris est, unumquemque de suo facto teneri, & id defendere, vel luere: usque adeò ut sejunctæ personę intelligantur, pater & filius, maritus & conjux. *c peccatum ubi Dynus, de reg jur. in 6 Denter cap. 24 Vers 16, l. crimen ff de pænis.* Iul. Clar *in* §. *ult quæst. 86* ita jure merito reus, ut exceptione inculpatæ tutelæ se tueri possit, probare eam tenetur textus hic. Mascard *de probat conclus. 864, num. 31. lib. 2.* Clar. *in* §. *homicid n 33.* Si tamen accusator negaverit, ut hic in verbis, vnnd der Kläger der nicht geständig ist.

Er

Er wird schuldig gehalten / ꝛc. Si verò reus in probatione occubuerit, pro homicida habetur atque punitur: sed tamen cum quodam temperamento, ut Mascard deducit *in conclus 867 de probat. lib. 2 per totum* dicitur etiam infra sub art. 143.

CXLII.

Wann / vnd wie in Sachen der Nothwehr die Weisung auff den Anklåger kompt.

SO der Anklåger der ersten tödtlichen Anfechtung oder Benöthigung / darauff / als obstehet / die Notwehr gegründet / bekånntlich ist / oder beständig nicht verlåugnen kan / vnd dagegen sagt / daß der Todschlåger darumb kein rechte entschuldigte Nothwehr gethan haben soll / wann der Entleibt den fürgewenter bekentlicher Anfåchtung oder Benöthigung / rechtmåssige Vrsach gehabt / als geschehen möchte / so einer einen vnkeuscher Werck halben / bey seinem Ehelichen Weib / Tochter / oder an andern bösen stråfflichen Vbelthaten fånde / vnd darumb gegen demselben Vbelthåter tödlich Handlung / Zwang oder Gefångnuß wie die Recht zulassen / fürnemme / oder dem Entleibten hette gebürt / den verklagten Todschlåger / von Amptswegen zu fahen vnd die Notthurfft erfordert / ihn mit Waffen solcher Gefångnuß halben / zu betrohen / zwingen vnd nöthigen / daß er also in Recht zulåssiger weiß gethan hette / Oder so der Klåger in diesem Fall ein solche Meynung fürgåb / daß der angezogen Todtschlåger darumb kein rechte Nothwehr gethan het / wenn er deß

Entleibten /

Entleibten/ als er ihn erschlagen hette / gantz mächtig/ vnd von der Benöthigung erledigt gewest. Oder meldet/ daß der Entleibt/ nach gethaner ersten Benöthigung gewichen/ dem der Todtschläger auß freyen / vnd vngenöther Ding nachgefolgt/ vnd ihn allererst in der Nachfolge erschlagen hett. Mehr so fürgewendt wird/ der Todtschläger were dem Benöthigten wol füglicher weiß/ vnd ohn Fährligkeit seines Leibs/Lebens/ Ehren vnd guten Leumuths halben entwichen / darumb die Entleibung durch den verklagten Todtschläger nicht auß einer rechten entschuldigten Nothwehr / sondern bößlich geschehen wer/ vnnd darumb peinlich gestrafft werden solt/ ꝛc. Solch obgemeldt vnd ander dergleichen Fürgeben/ soll der Ankläger / wo er deß geniessen will/ gegen Erfindung/ daß der Todschläger durch den Entleibten/erstlich als vorstehet/genöthigt worden ist/ beweisen/vnd so er eine derselben obgemeldten oder andern dergleichen rechtmässig Verursachung gegen der ersten vnlaugbar Anfechtung oder Benöthigung gnugsam beweist/so kan sich solcher Todtschläger keiner rechten oder gäntzlichen entschuldigten Nothwehr behelffen/ vnangesehen/ ob außgeführt oder bestanden wird/ daß ihn der Entleibt (als vor von der Nothwehr geschrieben stehet) erstlich mit einer tödlichen Wehr angefochten vnd benöthiget hat. So aber der Kläger der ersten erfunden Benöthigung halb / kein solch rechtmäßige Verursachung bewieß / sondern der Verklagt Todtschläger seiner berühmten Nothwehr halb außfündig machet / daß er von dem Entleibten mit einer tödtlichen Wehr/als vor von rechter Nothwehr gesetzt ist/erstlich angefochten worden were : So ist die Nothwehr durch den verklagten Todeschläger außgeführt/ vnd sol doch gemeldte Kundschafft beyder theil mit einander zugelassen vnd bestellt werden. Nemlich/ist hierinn zu mercken/ so einer der ersten Benöthigung halb redlich Vrsach zur Nothwehr gehabt / vnd doch in der

That nicht alle Umbstände/ die zu einer gantzen entschuldigten Nothwehr gehören/ gehalten hett/ ist noth gar eben zu ermessen / wieviel oder wenig der Thäter zur That Ursach gehabt habe/ vnd daß fürter die straff an Leib/ Leben/ oder aber zu Buß vnnd Besserung erkannt werd / alles nach sonderlicher Rathgebung der Rechtsverständigen/ als hernach gemeldt wirdt. Wañ diese Fäll gar subtile Unterscheid haben, darnach hierinn anderst vnd anderst schwerlicher oder linder geurtheilt werden sol / welche Unterscheid dem gemeinen Mann verständlich nicht zu erklären seynd.

ANNOTAT.

Quando & quomodo accusatori inculpatæ tutelæ moderamen neganti, probatio cædis injustæ incumbat.

So der Ankläger der tödtlichen Anfechtung / rc. Licet accusator ab occiso primum vim illatam (quæ inculpatæ tutelæ basis est) fateatur, tamen exceptio inculpatæ tutelæ reo denegatur, si accusator replicet, aggressorem occisum justam insultandi causam habuisse, quod exemplis subsequentibus declaratur.

So einer einen vnkeuscher Werck halber/ rc. 1. Exemplum, si occisus aliquem in adulterio cum uxore, filia sua, vel in nocturno furto, aliove gravi in delicto delinquentē domi suę deprehendat, cui lege permittente vim inferat,&c. *l. quod ait lex 23. in princ. l. 24. marito, l. nihil interest ff. ad l. Iul.* *de*

de adulter l. furem 9. ff ad l. Cornel. de sicar. l. 4 § 1 ff ad l Aquil. Zas. *in l. ut vim. ff de just. & jure, num 14.*

Oder dem Beklagten hette gebüret / ꝛc. Exemplũ in occiso, qui ex officio armata vi reum ad deditionem cogere minari & offendere potuit. Clar. *§ fin quæst. 29.* Geil. *obs 110. num 36. lib. 2.* quia officii necessitas eum excusat.

Wenn er deß Entleibten gantz mächtig / ꝛc. Tertio aut hoc obijciatur, quod tum temporis cum aggressor occisus esset, aggressus superior pugna fuerit, ideoque repulsa vi extra periculum constitutus recedere, & nihil tale perpetrare debuerit. Non enim ad ultionem seu vindictam progredi debet defensio *l. scientiam. ff ad l Aquil.*

Daß der Entleibt nach erster Benöthigung gewichē/ ꝛc. Exemplum 4 quod occisus vi contraria repulsus statim discesserit, quem reus sponte insectatus sit, & in fuga occiderit, contra *l si ex plagis. § tabernarius. ff. ad l Aquil.* Geil. *obser. 101 n. 5 lib.* 2. Damhud *rer. crim. c. 76. num* 14. Geil. *lib 1 de pac publ cap 16 num 17* Schneidevvin. *in § 1. Instit. de jur. nat gent &c.* Mascard *de probat lib 13 conclus 1126 num. 31 & seqq.*

Der Todtschläger were dem Benöthigten füglicher weiß wol entwichen ꝛc. Vel denique hoc si urgeat accusator, quod reus sine capitis periculo famæq;

jactura effugere potuerit, ideoque tutelæ exceptione se tueri non posse contendat. Quanquam Dd contrarium defendunt Bap. à Villalob. *in lit. F. num. 178* Francisc. Viv. *lib. 2 comm. opin. in verbo, Defensio, num. 4.* Clar. *in d. §. homicidium, num. 32.*

Solche obgemeldte/ ꝛc. Si quam ex recitatis objectionibus vel aliam non disparem accusator plene probaverit, tunc reo exceptio tutelæ denegabitur, & frustrà sibi vim primo illatam esse jactabit. Zas. *in d. l. ut vim ff. de justit. & jur. num. 14. 15. 16.*

So aber der Kläger/ ꝛc. Si actor non probat, occisum justam insultandi causam habuisse, reus vero eo in casu inculpatæ defensionis moderamen probans, cum sua exceptione auditur; Ita tamen, ut testes ab utraque parte nominati examinentur.

Vnnd doch in der That alle Vmbständ/ ꝛc. Plane occidens aliquem neglectis permissæ & legitimæ propulsationis finibus, extraordinariam judicis, vel etiam ordinariam legis Corneliæ pœnam non evitabit. Voltz. *ad l. Cornel. de sicar. cap. 7. num. 146.* cui adjiciatur Fachin. *libr. 1. cap. 32. controvers. jur.*

Alles nach sonderlicher Rathgebung der Rechtsverständigen/ ꝛc. Vtrum quis necessariæ atque inculpatæ defensionis limites custodierit, vel transilierit, neq; Imperatoria hac constitutione, neq; inter-

interpretum decisione, neque ullo alio modo aut regula satis definiri potest: Ideoque id totum arbitrio judicis relictum intelligi debet, quem prudenter & omnibus exploratis expensisq; circumstantiis & conjecturis æstimare oportebit, an aggressus steterit in meris finibus defensionis. Bart. *in l. 3. §. cum igitur ff. de vi. & vi. arm.* Voltz. *in d. cap. 7. num. 2. & seqq. & 129.* Obrecht. *ad l. 3. ff. de just. & jur. proposit. 213. & seqq.*

CXLIII.

Von Entleibung / das niemands andern gesehen hat / vnd ein Nothwehr fürgewendet würde.

So einer jemandt entleibt / das niemand gesehen hat / vnd will sich einer Nothwehr gebrauchen / der ihm die Kläger nicht gestehen / in solchen Fällen ist anzusehen / der gut vnd böß Stand jeder Person / die statt / da der Todtschlag geschehen ist / was auch jeder für Wunden vnd Wehr gehabt / vnnd wie sich jeder Theil in dergleichen Fällen / vor vnd nach der That gehalten hab / welcher Theil auch auß vorgehenden Geschichten mehr Glaubens / Vrsach / Bewegung / Vortheils oder Nutz haben mög / den andern an dem Ort / als die That geschehen ist / zu erschlagen oder zu benöthigen. Darauß kan ein guter verständiger Richter ermessen / ob der fürgewendten Nothwehr zu glauben sey / vnnd wo die Vermuthung der Nothwehr wider die bekenntlichen That statt haben soll / so muß dieselbig Vermuthung gar gut starck beständig Vrsach haben / aber der Thäter

möcht wider den Entleibten so viel böser / vnd sein selb halb so viel guter starcker Vermuthung darbringen / ihm wer der Nothwehr zu glauben. Solche Vrsach alle zu erklären / kan durch diese Ordnung nicht wol gründlich vnd jederman verständlich beschehen. Aber nemlich ist zu mercken / daß in diesem Fall / aller obgemeldten Vermuthung halb / die Beweisung dem Thäter auffgelegt werden soll. Doch vnabgeschnitten dem Kläger die Weisung / die er darwider fürbringen wolt / vnnd wo dieser Fall vorgemelter massen redlich zweiffel hat / so ist noth / in der Vrtheil der Verständigen Rath / mit Fürlegung aller Vmbständen / stattlich zu gebrauchen. Wenn sich dieser Fall / mit gar viel Zweiffels vnd Vnterscheid / für vnd wider die berühmten Nothwehr begeben mag / die vor der Geschicht nicht alle zubedencken oder zu setzen.

ANNOTAT.

De homicidio nemine præsente commisso, cui tamen inculpatæ defensionis exceptio opponitur.

So einer jemand entleibt / ꝛc. Verum enimvero defensionem istam, quam qui sui propugnandi causa suscepisse prætendit, tum demum ad pœnã homicidii abolendam sufficientem esse Dd arbitrantur, si homicida se primum invasum, urgente necessitate, aggressorem suum è medio sustulisse probaverit, atque inculpatæ tutelæ limites non excesserit. Quem occisi impetum, & invasionem priorem, si probare reus non possit: non propterea statim

statim ut homicida damnandus est: sed si ex circumstantiis innocentiæ quædam suspicio appareat: vel indicia quædam pro reo nonnulla etiam contra eundem extent, in mitiorem potius partem inclinandum, & reum integritate vitæ alias præstantem, minimeque rixosum, vel omninò absolvendum, vel extra ordinem coërcendũ esse, non pauci asseverant, late de hac re Fachin. *lib 1. controvers. jur. cap. 7 per totum.* VVesenbec. *in parat. ff ad l. Cornel. de sicar num. 21. & cons 19 num 6 & 7.* Jul. Clar. § *fin quæst. 55. num. 16.* Mynsing. *respons 59 num 14 & 55.*

Das niemandt gesehen / rc. Homicidium noctu fortassis, vel in itinere, remotis arbitris factum. Blanc. *de indic numer. 198.* Noctem & tenebras quærit, qui odit lucem, & male agere cogitat. *Proverb 7. vers. 9 Iohan 3. vers. 20.* Blanc *de indic. num. 198.* facit & illud Ovidii: Nox & amor vinumque nihil moderabile suadent.

Der gut vnd böse Standt jeder Person / rc. Aggressorem præsumi eum, qui cæsus sit, aliquot interpretum autoritate probat Menoch *lib. 2. arb judic. casu 363. num. 15* ideoque in re dubia superstitem absolvendum, quem numen ipsum justitiæ suæ declarandæ gratia servasse videatur: Ita Milonem rheda vectum, & penula irretitum contra Clodium cum servis robustis, in equo expeditum, obtinuisse pugna audimus. Alciat *tractat. præsump. reg. 3 præs. 39.*

Die statt / 2c. *l. aut facti. § locus. ff. de pœnis* Blanc *de indiciis, num* 200.

Solche Vrsach alle zu erklären / 2c. Plura enim sunt facta, quam ut legibus comprehendi queant Vide supra art. 53.

Aber nemblich ist zu mercken / 2c. Denuo mente tenendum, quod reus suas prætensas præsumptiones, uti etiam actor sua contra reum opposita objecta, probare debeat.

CXLIV.

Von berühmter Nothwehr gegen einem Weibsbild.

So einer ein Weib erschlüge / vnd sich einer Nothwehr berühmet / in einem solchen Fall ist auffzuführen vnnd anzusehen / die Gelegenheit deß Weibs vnnd Manns / auch ihrer beyder gehabter Wehr vnnd That / vnd darinnen nach Rath der Rechtsverständigen / wie hernach stehet / zu vrtheilen. Denn wiewohl nicht leichtlich ein Weib / einem Mann zu einer entschuldigten Nothwehr vrsachen mag / so were doch müglich / daß ein grausam Weib einen weichen Mann zu einer Nothwehr dringen möcht / vnd sonderlich / so sie förgliche vnd er schlechtere Wehr hette.

ANNOTAT.

Si adversus fœminam inculpata tutela prætendatur.

Ob

Ob einer ein Weib erschlüge / etc. Si mulier à viro sit occisa, non præsumitur inculpata tutela, nisi manifeste probetur.

Die Gelegenheit deß Manns vnd Weibs / etc. Probatio inculpatæ & legitimæ defensionis ex qualitate viri & uxoris, armorum factique petenda erit. Sic etiam ex contrario sensu, fœmina contra virum occisum, à quo sibi vim illatam defendit, hac exceptione se tueri potest, Theophylact. *in comment. in epist. 2. ad Timoth. cap. 4.* Fœminarum genus, inquit, non est inferius virili. Tiraquel. *de mitigand. pœnis. caus. 91.*

So were doch müglich / daß ein grausam Weib / etc. Possibile enim est, quod Hecuba quædam, seu virago virum effœminatum ad repellendam vim cogere possit: Ita Virgil. lib. 12. Æneid. Juturnam appellat: Hoc concussa metu mentem Juturna virago.

CXLV.

So einer in rechter Nothwehr einen Vnschuldigen wider seinen deß Thäters willen entleibt.

SO einer in einer rechten bewiesen Nothwehr / wider seinen Wissen / einen Vnschuldigen mit Stichen / Streichen / Würffen oder Schiessen / so er dem Nöthiger meynet / treffe / vnd entleibt hette / der ist von peinlicher Straff entschuldiget

ANNOTAT.

Si non aggressor, sed alius, præter voluntatem vim vi repellentis occidatur.

So einer in rechter Nothwehr/ ꝛc. Reus in legitima sui defensione alium quam aggressorem casu, & non data opera interficiens, ab ordinaria mortis pœna excusatur, & extra ordinem mitiori pœnæ genere coërcendus est. Menoch. *lib. 2. arb judic. casu 324. num. 9.* Iul. Clar. §. *homicidium, num. 6.* Carer *in pract. crim.* § *homicidium, num 56. 57. & seqq & num.* 179. Harprecht. *in §. item lex Cornel de sicar num* 178 *Instit de publ judic.* ubi hanc sententiam tanquam humaniorem defendit contra Bart. contrarium tenentem *in l. respiciendum, § fin. ff. de pœnis.* Gomez. *tom. 3. var. resol cap 3 de homicid num 35. & alios quos recenset.*

Est & alius casus huic fere similis, an is, qui vult ferire & occidere Titium inimicum suum, errore quodam in persona commisso exanimat Cajum, ut casualis homicida extra ordinem puniendus sit? affirmat Iason *in l 1 num.* 18 *ff de leg* Damhud *cap 85 num 7. crim rer.* Menoch. *lib. 2. arb. jud. casu 324. num. 11.* Tiraquel. *de pæn. temper caus* 14 *num 4 ubi plures refert.* sed contrariam sententiam tanquam veriorem, nimirum ordinariam mortis pœnam hoc casu esse infligendam,

dam, aliquot rationibus defendit Harprecht. *in d § item l Cornel de sicar Instit de publ judic. num. 169.* ubi multos allegat, & contrariis respondet, hic autem brevitatis ergo prætereuntur. Fachin *controverſ jur cap. 37. addatur.*

CXLVI.

Von ungefährlicher Entleibung/ die wider eines Thäters Willen geschicht/ ausserhalb einer Nothwehr.

SO einer ein ziemlich unverbotten Werck an einem Ende oder Orth/ da solche Werck zu üben ziemlich ist/ thut/ und dardurch von ungeschichten gantz ungefährlicher weiß/ wider deß Thäters Willen jemandt entleibet/ derselbige wird in viel wege/ die nicht müglich zu benennen seyn/ entschuldigt. Und damit dieser Fall desto leichter verstanden/ setzen wir diese Gleichnuß: Ein Balbierer schiert einem den Bart in seiner Stuben/ als gewöhnlich zuscheren ist/ und wird durch einen also gestossen oder geworffen/ daß er dem/ so er schieret/ die Gurgel wider seinen Willen abschneidet. Ein ander Gleichnuß: So ein Schütz in einer gewönlichen Zielstatt stehet oder sitzet/ und zu dem gewönlichẽ Platz scheust/ und es laufft ihm einer unter den Schuß/ oder ihm läst ungefährlicher weiß/ unnd wider seinen Willen/ sein Büchs oder Armbrust/ ehe und er recht anschlägt und abkompt/ und scheust also jemandt zu todt/ diese beyde seynd entschuldigt. Unterstünde sich aber der Balbierer an der Gassen/ oder sonst an einer ungewöhnlichen statt jemand zu scheren/ oder der Schütz an einer dergleichen ungewöhnlichen statt/ da man sich versehen möchte/ daß Leut wanderten/ zu schiessen/ oder

hielt

hielt sich der Schütz in der Zielstatt vnfürsichtiger weiß vnd würde also von dem Balbierer/oder dem Schützen/ als obstehet/ jemand entleibet/ der Thäter keiner wird gnug entschuldiget: Aber dennoch ist mehr Barmhertzigkeit bey solchen Entleibungen / die vngefährlich auß Geilheit oder Vnfürsichtigkeit doch wider deß Thäters Willen geschehen/zu haben / denn was arglistig/ vnd mit Willen geschicht. Vnd wo solche Entleibung geschehen / sollen die Vrtheiler bey den Verständigen/so es vor ihn zu Schulden kompt/der Straff halb Raths pflegen. Auß diesen obangezeigten Gleichnussen / mag in andern vnbenandten Fällen ein Verständiger wol mercken vnd erkennen / was ein vngefährliche Entleibung ist/ vnd wie die Entschuldigung auff ihr trägt; Vnd nach dem diese Fäll offt zu Schulden kommen/ vnd durch die Vnverständigen darinnen etwa gar vngleich gericht wird / ist die angezeigte kurtze Erklärung vnd Warnung derhalben / auß guten Vrsachen geschehen/ damit der gemeine Mann etwas Verstand der Rechten darauß nemme. Jedoch haben diese Fäll zu zeitten gar subtil Vnterscheid / die dem gemeinen Mann / so an den Peinlichen Gerichten sitzen/ verständig oder begreifflich nicht zu machen seyn. Hierumb sollen die Vrtheiler in diesen obgemeldten Fällen allen (wenn es zu Schulden kompt) angezeigter Erklärung halb / der vorgemeldter verständiger Leuth Raht nicht verachten/ sondern gebrauchen.

ANNOTAT.

De homicidiis casualibus nec occidendi animo commissis: extra tamen moderatam tutelam.

So einer ein ziemlich vnverbotten Werck/ ꝛc. *Si* quis rei licitæ & loco destinato dederit operam, casu, citra culpam & dolum quem occidit, excusandus est *l. 1. & l. eum qui. 5 C. ad l. Cornel. de sicar.* Althus. *lib. 1 Iur. Rom cap. 55* Clar *in §. homicidium num* 2. de hoc homicidii genere loquitur Moyses *Exod. 21. verf. 13 Num 35. v. 11. Deut. 19. verf. 3.* ubi asyla constituta leguntur, quæ patent fortuito casu occidentibus. *Novell 17. §. sed neq;.* De hac materia disserit Menoch. *lib. 2. arb jud. casu* 314. Nemini enim casus, sed culpa imputari debet. *l. si ex plagis. § fin ff. ad l. Aquil. l. non utiq;. § si eo ff de adminiſt rer. ad civit. pertin.*

Ein Balbierer schiert einem den Bart/ ꝛc.. Species facti desumpta est ex *l item Mela. in princ. ff ad l. Aquil.*

So ein Schütz/ ꝛc. *§. 1. Instit. ad l Aquil* ubi Schneidevvin *num.* 9 *& 10.* aliique interpretes. Vide etiam Decium *cons. 9.* & Carer. *in pract. crim. in §. homicidium, el primo* Damhud. *crim. rerum cap. 85. num. 3. & 4.* infra *artic. 150.*

Vnterstünde sich aber der Balbierer an der Gassen/ ꝛc. Hic culpa ad casum ordinata est. Geil *lib. 2. cap.* 110. *num. 24. text. in d. l. item Mela, in princ.*

Aber dannoch ist mehr Barmhertzigkeit/ ꝛc. Ideoq; necem culpa interveniente alicui illatam, non ordina-

ordinaria l Corneliæ, sed Aquiliæ aut alia mitiori pœna pro arbitrio judicantis, vindicandam esse, certum est *l in lege 7 ff. ad l Cornel. de sicar.* & ibi VVesenbec *in paratit num. 15.*

Wo solche Entleibung geschehen/ꝛc. Vide Menoch. *ind casu 324.*

CXLVII.

So einer geschlagen wird / vnd stirbt / vnd man zweiffelte/ob er an der Wunden gestorben sey.

SO einer geschlagen wird/ vnd über etlich Zeit darnach stürb/also/ daß zweiffelich were/ ob er der geklagten Streich halben/ gestorben were oder nicht / in solchen Fällen mögen beyde Theil (wie von Weisung gesetzt ist) Kundschafft zur Sachen dienstlich stellen/ vnd sollen doch/ sonderlich die Wundärtzt / der Sach verständig/ vnd andere Personen/ die da wissen / wie sich der Gestorben nach dem Schlagen vnnd Rumor gehalten hab/ zu Zeugen gebraucht werden/mit Anzeigung/wie lang der Gestorben nach den Streichen gelebt habe/ vnd in solchen Vrtheilen / die Vrtheiler bey den Rechtsverständigen/ vnnd an Enden vnnd Orten/ wie zu End dieser vnser Ordnung angezeigt / Raths pflegen.

ANNOTAT.

Vulneratus si ex intervallo moriatur, utrum ex vulnere mortuus esse censeatur.

Ob

Ob er der Streich halben gestorben zweiffelich were/ ꝛc. Quando dubitatur de vulneris qualitate, utrũ lethale sit, nec ne, recurrendum est ad judicium medicorum, & chirurgorum, *per text. in c signifi- casti § & siquidem, de homicid. & ibi communi- ter Canonista text in l semel C de re milit. lib 12.* Specul *tit de homicid. § 1. num. 4.* Iul. Clar. *in § homicidium, vers Cæterum.* Geil *lib 2 observ. 111 num. 1.* Mynsing *cent. 6 observ. 34.*

Wie von Weisung gesagt ist/ ꝛc. supra art. 70. & seq.

Kundschafft zur Sachen dienstlich stellen / ꝛc. Possunt ab utraque parte testes produci, imprimis autem Medici & Chirurgi, vel alii, ut puta domestici & vicini: quorum illi de vulnere, utrum lethale fuerit, nec ne: Hi autem, quam bene æger in cura se gesserit, jurato deponent. Geil *in d. obser. 111 num. 19* ubi inquit, illud meminisse oportet peritos in arte, juramentum veritatis præstare debere, si vocentur in testimonium super eo, de quo possit haberi infallibilis notitia veritatis. Blanc *in pract crimin. fol. 362 num. 90. ubi dicit esse communem.*

Wie lang der Gestorben nach den Streichen gelebt habe/ ꝛc. Ang *in l unic C de emend servor* dicit, quod secundum sententiam medicorum, nullus lethaliter vulneratus possit vivere ultra 40 dies, accedit Blanc *in pract crim fol 370 num 111* ubi tamen hoc arbitrio judicis relinquendum dicit.

Clar.

Clar. *in d. §. homicidium, num.* 44. Geil *d. obs. num.* 23. *allegans Decium in consil.* 415. solent etiam Medici dies criticos seu decretorios observare, quos si quis ex praescripto Hippocratis exacte ad calculum revocet, raro illum frustrari testatur. Lemnius *lib.* 2 *cap.* 32. Fuchsius *medic. Institut. lib.* 4 *sect.* 3. *cap.* 10.

CXLVIII.

Straff der jenigen/ so einander in Morden/ Schlagen vnd Rumoren fürsätzlich oder vnfürsätzlich Beystand thun.

So etliche Personen mit fürgesetztem vnnd vereinigtem Willen vnd Muth/ jemand böszlich zu ermorden/ einander Hülff vnd Beystand thun/ dieselben Thäter alle haben das Leben verwircket. So aber etliche Personen vngeschicht in einem Schlagen oder Gefächt bey einander weren/ einander helffen/ vnnd jemand also ohn gnugsame Vrsach erschlagen wird: So man dann den rechten Thäter weiß/ von deß Hand die Entleibung geschehen ist/ der soll als ein Todtschläger mit dem Schwerdt zum Todt gestrafft werden. Were aber der Entleibt durch mehr dann einen/ die man wüßt/ gefährlicher weiß tödtlich geschlagen/ geworffen/ vnd verwundet worden/ vnd man kündte nicht beweißlich machen/ von welcher sonderlichen Hand vnd That er gestorben wer/ so seynd dieselben/ so die Verletzung/ wie obsteht/ gethan haben/ alle/ als Todtschläger vor-

gemeldter

gemeldter massen/ zu dem Todt zu straffen. Aber der ander Beyständer/ Helffer vnnd Vrsächer Straff halber/ von welches Hand obbestimbter massen der Entleibt nicht tödtlich verletzt worden ist/ auch so einer in einer Auffruhr oder Schlagen entleibt wird/ vnd man möchte keinen wissen/ darvon er (als vorstehet) verletzt worden wer/ sollen die Vrtheiler bey den Rechtsverständigen/ vnd an Enden vnd Orthen / wie hernach gemeldt wird / Raths pflegen / mit Eröffnung aller Vmbständ vnd Gelegenheit solcher Sachen / so viel sie erfahren kündten. Wenn in solchen Fällen nach Ermässigung mancherley Vmbstände / das nicht alles zu schreiben/ vnterschiedlich zu vrtheilen ist.

ANNOTAT.

De pœna eorum, qui in rixa atque rumore facto homicidio sibi invicem auxilium tulerunt.

Mit fürgesetztem vnnd vereinigtem Willen vnnd Muth/ rc. Si plures facto tractatu, id est, deliberato animo, de industria & ex proposito ad occidendum alios aliumve, convenissent, omnes pœna ordinaria, id est, capitali, plectendi sunt, eo quod omnes animum occidendi habuerint *gloss. in l. final ff ad l. Cornel. de sicar & ibi Bart. num 1. & 10* Geil *obs. 109. num 8.* Blanc. *de indiciis, nu. 226. & aliquot seqq.* Farin. *de pœnis temp. quæst. 96 num. 72* inquiens hoc casu omnes indistincte teneri, sive unicum sive plura fuerint vulnera, sive unicum sive plura fuerint lethalia, & sive sciantur, sive ignorentur vulnerantes, ac si unus sive

sive omnes vulneraverint, ubi pro & contra plurimas autoritates allegat & conciliat. concordat Clar *in § homicidium, num 37 ibi, Tu igitur*. Sic in constitutione pacis fractæ omnes pœna pacis publicæ tenentur & banniri possunt, licet unus homicidium tantum committat, quia omnes ex proposito ad offendendum convenerunt: & in atrocioribus delictis solum voluntatem sufficere notum est *l si quis non dicam rapere, C. de Episcop & Cler. l unic. C de rap. virg.* Geil. *d. obser. num 10.* Farinac *d loc. num. 73.*

So aber etliche Personen/ ꝛc. Si in rixa inter plures casu exorta homicidium fiat, siquidem is qui occidit, deprehendi possit, ut homicida punietur, & sic quod alteri fecit, expectet vicissim, *l nemo. C de Episc audient.*

Were aber der Entleibt durch mehr dann einen / ꝛc. Quando in turba vel rixa fortuito suborta, plures plura vulnera lethalia alicui inflixerunt, & ignoratur, quis primum vulnus lethale intulerit, vel cuius manu interfectus occubuerit: Ex his omnes, qui vulnus lethale occiso inflixerint, pœnæ homicidii subjacebunt, textus hic. Alii vero, qui cum suppetias aliis ferrent, lethali vulnere occisum non percussere, de vulneribus tantum tenentur concordat Clar *in §. homicidium, vers. aut vero plura 41.*

Auch

Und so einer in einer Auffruhr/ꝛc. Si in turba vel rixa inter plures exorta vulneratus decessit, nec apparet, quis illorum vulnus dederit; isti quidem omnes puniendi veniunt, non tamen ordinaria, sed tantum extraordinaria homicidii pœna, arbitrio judicis imponenda. Tiraquel. *in tract. de pœnis temp. caus.* 63 Clar. *in d. § homicidium, nu.* 38. ubi hanc opinionem communem asserit, concordat textus hic in verbis: Aber der ander Beyständer, ꝛc. Item/ so einer in einer Auffruhr/ ꝛc ubi dum Imperator expresse sancit, ut judices de hoc casu Iurisperitorum desiderent judicium, satis manifestè innuit, ordinariam homicidii pœnam hic locum sibi vindicare non posse.

CXLIX.

Von Besichtigung eines entleibten vor der Begräbnuß.

VNd damit denn in obgemeldten Fällen gebührlich Ermessung vnd Erkänntnuß solcher vnterschiedlichen Verwundung halb/ nach der Begräbnuß deß Entleibten desto minder Mangel sey / soll der Richter/ sampt zweyen Schöpffen / dem Gerichtschreiber vnnd einem oder mehr Wundärtzten (so man die haben vnd solches geschehen kan) die denn zuvor darzu beeydiget werden sollen / denselben todten Cörper vor der Begräbnuß mit fleiß besichtigen / vnd all seine empfangene

ne Wunden/ Schlag/ Aufwerff/ wie der jedes funden vnd ermessen würde/ mit fleiß mercken vnd verzeichnen lassen.

ANNOTAT.

De inspectione occisi ante sepulturam, &c. videatur Damhud *pract. crim. cap. 75 per totum.* Blanc. *de indiciis, num.* 19.

In obgemeldten Fällen/ rc. supra art. 147.

Der vnterschiedlichen Verwundung halb/ rc. Num ex vulnere expirarit occisus, aut diligentia curæ potuerit supervivere.

Nach der Begräbnuß/ rc. Ne terra conditum corpus inquietari opus sit. *L. divi fratres ff de relig. & sum. fun.*

Soll der Richter/ rc. Vel ipsemet judex inspicit eundam. *l. fin. C. de custod. l judicium. C de Episc. audient.* vel mittit officialem. Blanc. *d. loco.* cum medico seu chirurgo uno, vel pluribus, si haberi possunt, qui jurato, quicquid observarunt, deponere & referre debent, ut supra art. 147.

CL.

Hernach werden etliche Entleibungen in gemein berührt/ die auch Entschuldigung auff ihn tragen mögen / so darinn ordenlicher weiß gehandelt wird.

Es

ES seynd sonst andere mehr Entleibung / die etwa auß vnsträfflichen Vrsachen beschehen / so dieselben Vrsachen recht vnd ordentlich gebraucht werden / als / da einer jemand vmb vnkeuscher Werck willen / die er mit seinem Eheweib oder Tochter übet / erschlägt / wie vor in dem 121. Articul deß Ehebruchs / anfahend / Item / so ein Ehemann einem andern / ꝛc. gesetzt ist.

Item / so einer zu Rettung eines andern Leib / Leben oder Gut / jemand erschlägt. Item / so Leuth tödten / die ihre Sinn nicht haben. Mehr / so einem jemandt von Ampts wegen zu fahen gebühret / der vnzimlichen freventlichen vnd sorglichen Widerstand thut / vnnd derselbig Widersässig darob entleibt würde.

Item / so jemandt einen bey nächtlicher weil gefährlicher weiß in seinem Hauß findet vnd erschlägt / oder so einer ein Thier hat / das jemandt tödtet / vnd er dergleichen Boßheit darvor von dem Thier nicht gesehen / oder gehöret hat / wie hievor in dem 136. Articul / anfahend: Item / hat einer ein Thier / ꝛc. darvon gesetzt ist. Die nechst obgemeldte Fälle alle haben gar viel Vnterscheid / wenn die Entschuldigung oder kein Entschuldigung auff ihnen tragen / das alles zu lang zu beschreiben / vnd zu erklären wer / vnnd dem gemeinen Mann auch irrig vnnd ärgerlich seyn möcht / wo solches alles in dieser Ordnung solt begriffen werden. Hierumb / so dieser Sach eine für den Richter vnd Vrtheiler kompt / sollen sie bey den Rechtsverständigen / vnd an Enden vnd Orthen / wie zu Ende dieser vnser Ordnung angezeigt / Raths gebrauchen / vnd ihn nicht eigen vnvernünfftige Regel oder Gewonheit / darinn zu sprechen / machen / die dem Rechten widerwertig seyn / als je zu zeitten an den peinlichen Gerichten bißher beschehen / daß die Vrtheiler die Vnterscheid jeder Sach nicht hören vnd bewegen / das ist ein grosse Thorheit / vnd folget darauß / daß sie sich zu vielen mahlen

irren /

irren/ thun den Leuthen vnrecht/ vnd werden an ihrem Blut schuldig: So geschicht auch viel / daß Richter vnd Vrtheiler die Mißthäter begünstigen / vnnd ihre Handlung darauff richten/ wie sie ihnen das Recht zu gut verlängern/ vnd wissentliche Vbelthäter darnach ledig machen wöllen / vermeinen vielleicht etliche einfältige Leuth / sie thun wol daran / daß sie denselben Leuten ihr Leben retten. Sie sollen wissen / daß sie sich schwerlich darmit verschulden / vnd seynd den Anklägern derhalben vor Gott vnnd der Welt Widerkehrung schuldig/ wenn ein jeder Richter vnd Vrtheiler ist bey seinem Eyd vnd seiner Seelen Seligkeit schuldig/ nach seinem besten verstehen / gleich vnnd recht zu richten/ vnd wo ein Sach über sein Verständnuß ist/ bey den Rechtsverständigen/ vnd an Enden vnd Orten/ wie hernach zu Ende dieser Ordnung gemeldt wirdt/ Raths pflegen/ Wenn zu grossen Sachen/ als zwischen dem gemeinen Nutz/ vnnd der Menschen Blut zu richten/ grosser ernstlicher Fleiß gehört / vnnd angekehrt werden soll.

ANNOTAT.

Alia homicidiorum genera recensentur, in quibus ex justis causis pœna cessare intelligitur, siquidem modus non excedatur.

Da einer vmb Vnkeuschheit willen/ rc. Vt patri datum est jus occidendi adulterum cum filia adultera, quam in potestate habet, si modo in continenti uno nimirum impetu fiat *l. patri* 20 *cum duabus ll. seq. ff. ad l. Iul. de adult.* Damhud. *in prax. crim. cap.* 78 *num.* 15. Sic & marito & sponso adulterum domi suæ cum uxore, vel despon-

sata

sata in ipsa turpitudine deprehensum, trucidare concessum est, non ipsam tamen uxorem vel sponsam *l. nec in ea 22 § ult l marito 24 l si adulterium. 38 § Imperator ff ad l Iul de adulter.*

Quod si tamen maritus ex justissimo dolore, quem temperare difficillimum est, ipsam quoque mulierem adulteram & adulterum quemcunque, & quocunq; in loco deprehensam occiderit, non ordinaria pœna affici, sed extra ordinem mitius coerceri debet *d. l si adulterium § Imperator, &c* Volte *ad l Cornel de sicar cap 5 num. 21 & seqq* Bocer. *clas. 3. disput. 12. thes 31*

Item / so einer zu Rettung eines andern Leib / etc.

Etsi communiter DD. sicut pro defensione corporis: ita etiam pro rerum sive bonorum tuitione, alium interficere permissum esse suspicetur, Bald. *& alii in l. 1. C unde vi* Accurs. Bart. & Jason. *in l. ut vim ff. de justit. & jure* Abb. & Felin. *in c. 2. C de homicid.* eam tamen opinionem, nisi rerum defensio cum vitæ quoq; corporisve periculo conjuncta sit, minimè recipiendam esse, Iohan. Harprecht. *in §. item l Cornel de sicar n 115. & aliquot seq Instit de pub judic.* cum quibusdam non contemnendæ autoritatis Iureconsultis affirmat atque objecta diluit. Et hoc procedit non solum pro defensione proprii corporis atque propriorum bonorum, sed etiam pro defensione

alterius

alterius, sive sanguine conjuncti, sive extranei. Jul. Clar *in § homicidium, numer. 26 27. & 28.* Decius *consil. 469. num. 3. & 4* Gramm. *cons. 56. num. 2* latè Harpprecht *in §. item lex Cornel Instit de judic num 94* Et licet textus articuli hujus nullam adhibeat distinctionem, utrum persona, quæ alienorum bonorum defensionem suscepit, in vitæ discrimine constituta, necne fuerit; tamen moderamen inculpatæ tutelæ subaudiendum est. Quod etiam Rubrica articuli satis probat: Hernach werden/ ꝛc. so darinn ordentlicher weiß gehandlet würdt. Quæ verba ordentlicher weiß/ luculenter ostendunt, in omnibus casibus Rubricæ subjectis, homicidium ita demum excusari, si legitimo inculpatæ tutelæ moderamine adhibito committatur.

Item/ so Leuth tödten/ so ihre Sinn nicht haben/ ꝛc. Cum dolus in Lege Cornelia requiratur, sequitur furiosos, infantes (quibus & dormientes similes sunt) ab homicidii pœna prorsus absolvi debere, cum illos innocentia consilii tueatur, hos fati infelicitas excuset. *l infans 12 ff. ad L. Corn. de sicar. l. pœna 9 §. ult ff. ad l. Pomp. de parric. L. divus ff de offic præs.* Bocer. *class. 3. disputat. 14 thes. 52.* Geil. *obs. 110 num 20. & seq. lib. 2.*

Mehr/ so einem jemand von Ampts wegen/ ꝛc. Lictores & alii ministri, quorum officium est reos inquirere, & in vincula deducere, periculosè resistentes impunè occidunt. Bald *in l fin. Cod. de exhib.*

exhib reis text in l. si servus. C. de his qui ad Eccles. confug. Clar. § *fin quæst 29 in princ* Huic addi potest creditor, cui etiam licitum est debitorem fugientem, telo aliisque armis se defendentem & resistentem occidere. Damhud *in pract. crim cap. 78. num ult.*

Item / so jemandt einem bey nächtlicher weil / ꝛc. Si quis occidat aliquem domi suæ noctu rem illicitam tentantem, cui tamen sine periculo parcere non possit. *l furem nocturnum, ff ad l. Cornel de sicar. l itaq; § lex ff ad l Aquil. c. si perfodiens, de homicid Exodi 22.*

His addimus: Si quis hastiludiis concurrentem, aut in palæstra se exercentem, sine dolo occiderit. *c 1 & tit extra de torneamentis.*

Item, si arborum putator ramum dejiciens aliquem lædit vel occidit, excusatur, si prius clamarit, aut aliud signum præmonitorium dederit. Idem dicendum est de tegularijs, balistariis, sagittariis, equitibus, aurigis, venatoribus & in genere de omnibus, qui licitis perfunguntur officiis. Damhud. *pract crim. cap 85.* Tiraquel. *de pœnis temper caus 33 numer.* 1. Menoch. *arbit judic. casu 324 num 2. § si putator. Inst. ad l Aquil si putator ff eod tit. c. 1. tit. extra de torneamentis.*

Haben gar viel Vnterscheid / ꝛc. Dicti casus multum inter se differunt, cum possit fieri, ut quan-

doque excusationem mereantur, quandoque secus, omnis enim actus ab agentis intentione judicandus *l. 1. C. ad l. Cornel. de sicar. supra artic. 138.*

So geschicht auch viel / rc. Judices non debent severitatis aut clementiæ gloriam affectare, *l. perspiciendum, in princ. ff. de pœnis.* Virtutis enim est viam mediam tenere: & justitiæ bilanx æquissima est, ut depingitur à Chrysippo apud. Gell. *lib. 14. cap. 4.*

C L I.

Wie die Vrsachen / so zu Entschuldigung bekenntlicher That fürgewend / außgeführt werden sollen.

So jemandt einer That bekenntlich ist / vnd der halben Vrsachen anzeigt / die solche That vor peinlicher Straff entschuldigen möchten / als vor bey jeder geordneter peinlichen Straff / wie vnnd wenn die entschuldigt wird / gesetzt ist / so soll der Richter den Thäter fragen / ob er solche seine fürgebene Entschuldigung gnugsam beweisen könne. So er denn das durch sich fürderlich zuthun vrbietig ist / so sol er / weß sie für Entschuldigung solcher That halb weisen wolten / durch Rechtverständige Leute / oder durch den Gerichtschreiber / in Gegenwertigkeit deß Richters / auffzeichnen lassen. So denn der Richter mit gehabtem Rath der Rechtsverständigen / dieselben Weisungs Articul dafür erkennt / wo die bewiesen würden / daß dieselben angezeigten Vrsachen / die beklagten vnd bekannten That

vom

von peinlicher Straff entschuldigen: So soll der Thäter auff ihr Ansuchen / mit solcher erbotten Weisung / auch weß der Ankläger dienstlichs darwider weisen wolte / zugelassen / auch durch dieselbige Oberkeit deßhalb Kundschafftverhörer vnnd anders verordnet / gehalten vnd gehandelt werden / wie vor im 62. Articul anfahend / Item / wo der Beklagt / ꝛc. vnd etlichen Articuln darnach / von Form vnd Maß der Weisung / gesatzt ist / sampt etlichen hernachfolgenden Articuln / so es zu Schulden kommet / angesehen / vnnd darnach gehandelt. Wo gezweiffelt würde / soll Raths / wie hernach gemeldt wird / gepflegt werden.

ANNOTAT.

Quomodo reus exceptionem suam, quam defensionis gratia prætendit, probare teneatur.

Vnnd derhalben Vrsachen anzeigt / ꝛc. Reo quocunque tempore defensionem postulanti, negari non oportet, *l. unius. § ultim. vers. quamvis. ff. de quæstio* imò etiam bannito defensio concedi debet. Hippol de Mars. § *postquam, num.* 23. Geil. *lib* 2. *de pace publ cap.* 12. *num* 13. & 14.

Was für Entschuldigung / ꝛc. Exceptionis sive exceptionum, quod pluribus uti non prohibeatur, capita Actuarius consignare debet. *c. nullus ext. de reg. jur.*

CLII.

So deß Thäters gegebene Weisungs-Articul nicht beschliessen.

SO aber die obgemelten Weisungs-Articul/durch den Richter mit gehabtem Rath der Verständigen/ darfür erkannt würden / ob gleich solche erbottene Weisung geschehen / daß die dennoch nicht dienstlich zu deß Thäters Entschuldigung were / so soll die Weisung nicht zugelassen/ sondern aberkannt/vnd alsdann durch den Richter vnd Gericht / da der Thäter innen leg/ mit fürderlichem Rechten weiter gehandelt werden/ wie sich gegen einem solchen bekanntlichen offenbaren Thäter gebühret.

ANNOTAT.

Si articuli defensionales non concludant.

So soll die Weisung nicht zugelassen/ ꝛc. Nihil enim ad probandum admittendum, quod probatum non relevet *l. ad probationem. Cod. de probat.* Geil. *lib.* 1 *obser* 81 *num.* 2.

CLIII.

Vber wen die Atzung in obgemeldter Außführung gehen soll.

WO aber einer jemand entleibt hett/deßhalb in Gefängnuß käme/ auch der Entleibung bekänntlich were/

were/ vnd doch der vorgemeldten Vrsachen eine oder mehr/ die ihn solcher Entleibung halb / gar oder eins theils entschuldigten/ mit Kundschafft / wie darvon gesetzt ist/ außführen wolt: So sollen deß Beklagten Freund dem Kläger zufördetst vor dem Richter vnnd vier Schöpffen/ nach Ermessung derselben / nothdürfftiglich Caution/ Sicherung vnd Bestand thun/ ob sich solche fürgebene Entschuldigung deß Beklagten/ in der Außführung mit Recht nicht erfünde / daß denn deß Beklagten Freund die Atzung deß Beklagten/auch dem Kläger Kost vnd Schaden / nach Ermessung desselben Gerichts/ außrichten wöllen/ darinn derselbig Kläger durch die vnterstanden vnerfindlichen Außführung der berühmten Entschuldigung bracht würde. Damit gedencken wir zu fürkommen / daß der Kläger durch berührte vnwarhafftige vnd betriegliche Außzug nicht zu Schaden bracht werde. Vnd sollen in diesem Fall der berührten Mässigung dieselben Schöpffen vnnd Vrtheilsprecher bey den Rechtsverständigen/ vnnd an Enden vnd Orthen/ wie hernach gemeldt wird / auch Raths pflegen.

ANNOTAT.

Reus ad exceptionis probationem se offerens, quomodo de sumptibus in litem faciendis cavendum.

Dem Kläger Kosten vnd Schaden außrichten / ꝛc. Qui enim non habet justam causam litigandi, in expensis damnandus est. *l properandum § fin. autem alterutra, ubi communiter Dd. & Iason. num. 8. C. de jud. c finem litibus. de dolo & contum. § oportet, Authent. de judic* Geil *lib. 2. obs. 152.*

CLIV.

Von grosser Armuth/deß/ der sich obgemeldter massen außführen wolt.

WEre aber der Beklagt so gantz arm / auch nicht Freunde hett/ die jetztgemeldte Caution / Sicherung vnd Bestand zu thun vermöchten / vnnd doch zweiffelich were/ ob er seiner beschuldigten Entleibung halb/redlich Entschuldigung hett : Soll sich der Richter/ nach gestalt der Sachen/ mit allem fleiß/ so viel er kan/ erkundigen/ vnd der Oberkeit solches alles schreiben/ vnd Bescheids deßhalben erwarten / also daß solche Erkundigung in dem Fall Ampts halben / auff deß Gerichts oder desselben Oberkeit darlegen vnd Kosten beschehe.

ANNOTAT.

De paupertate rei exceptionem probare volentis.

Auff deß Gerichts oder derselben Oberkeit Kosten/ ꝛc. Ne innocens propter inopiam capitis luat pœnas, judex seu Magistratus sumptus ex publico facere tenetur. *text in l lege Corn ff. ad Sylla.* Guido Pap *decis. 561. ubi pulchre declarat.*

CLV.

So einer in der Mordacht were/in Gefängnuß käme/ vnd seine Vnschuld außführen wolt.

SO einer in Gefängnuß käme / der darvor in die Mordacht erkannt were / wie an etlichen Orthen Gewonheit

Gewonheit / vnnd in der Gefängnuß sein Entschuldigung / wie in den vorgemeldten Articuln von den Entschuldigungen gesetzt ist / außzuführen sich erböte / der soll / vnangesehen / daß er hievor in die Verdacht erkannt were / mit bestimpter Außführung zugelassen werden.

ANNOTAT.

Si is, qui ob homicidium damnatus & proscriptus fuit, capitur, & è vinculis causam dicere atque se defendere velit, ei id ex arbitrio judicis indulgendum est. Alciat *ad l Verum. 210 ff de verb. signif* Mynsing. *cent. 2. obs 88* ubi ait, quod etiam bannitus in carcere suam innocentiam purgare possit. Specul *in tit de Accusat § sequitur videre de contumacia accusat num 20.*

CLVI.

Von Außführung beschuldigter Peinlichen Vbelthat / ehe der Beklagt in Gefängnuß kompt.

SO sich einer / ehe er in die Gefängnuß kompt / einer peinlichen Vbelthat / mit Recht außführen will / das soll er thun an ordentlichen peinlichen Gerichten / wie in diesen Fällen jedes Orts Recht / vnnd Herkommen ist / vnd soll in diesen Außführungen beyden Theilen rechtmässige Verkündigung geschehen / auch beyder Theil nothdürftig fürbringen / Vrkund vnd Kundschafft / wie sich in Recht gebürt / zugelassen / vnd nicht /

wie in etlichen Orthen Mißbrauch/ abgeschnitten werden/ vnd soll derselbig zum Rechten/für vnrechter Gewalt/ vnd nicht weiter verglevt werden.

ANNOTAT.

De defensione maleficii antequam reus in carcerem conjiciatur.

So sich einer/ ehe er in Gefängnuß kompt/ 2c Reus qui prius quam in vincula mittatur, delictum suum vult defendere, se ad capitalis judicii tribunal sua sponte sistet, ut in eiusmodi casibus ex legibus municipalibus, aut moribus observari consuevit. Videatur *l. 2. C. de exhibend. reis.* Sunt qui se offerant judici innocentia freti: sunt &, qui conscientiæ stimulo adacti, se ipsos puniendos exhibeant. Tanta est vis conscientiæ in utramq; partem, ut neque timeant, qui nihil commiserunt; Et pœnam semper ob oculos versari putent, qui peccarint. Cicero *pro Milone.* hinc & Eumonidum non inane commentum à Poetis effictum. ait idem *pro Rosc. Amer. & in Pisone.*

Für vnrechter Gewalt/ vnnd nicht weiter vergleit werden/ 2c. Reus absolutus, nulla ei calumnia postea fieri, nulla privata neque publica vis inferri, sed libero prodire pede foroque uti debet.

Hernach/

Hernach folgen etliche Articul vom Diebstal.

CLVII.

Zum Ersten / vom allerschlechsten heimlichen Diebstal.

SO einer erstlich gestolen hat unter fünff Gülden wehrt/ vnd der Dieb mit solchem Diebstal / ehe er damit in sein Gewarsam kompt / nicht beschrien / berüchtiget/oder betretten würde/auch zum Diebstal nicht gestiegen oder gebrochen hat / vnd der Diebstal vnter fünff Gülden werth/ ist ein heimlicher vnnd geringer Diebstal/ vnd wenn solcher Diebstal nachmahls erfahren wird/ vnd der Dieb mit oder ohn Diebstal einkommet/ so soll ihn der Richter darzu halten / so es anderst der Dieb vermag/ dem Beschädigten den Diebstal mit der zweyfach zu bezahlen. Wo aber der Dieb kein solche Geldbuß vermag/ soll er mit dem Kercker / darinn er etliche Zeitlang ligen soll/gestrafft werden. Vnd so der Dieb nicht mehr vermag oder zu wegen bringen kan/ so soll er doch zum wenigsten dem Beschädigten den Diebstal widergeben/ oder noch einfach werth bezahlen oder vergleichen/ vnnd soll der Beschädigt mit derselben einfachen Vergleichung des Diebstals (aber mit der übermaß nicht) der Oberkeit Geldbuß vorgehen. Doch soll der Dieb im Außlassen seine Atzung/ so er in der Gefängnuß gemacht hat / auch zu bezahlen schuldig seyn/ vnd den Bütteln/ ob'er es hat / ihren gewönlichen Gebühr für ihr Müh vnd Fleiß entrichten/ vnd zu dem allen nach der besten Form vñ Enthaltung willen deß gemeinen Friedens / ewige Vrphede thun.

N 5 ANNO.

ANNOTAT.

DE FVRTIS.

De levissimo nec manifesto furto, &c.

So einer erstlich gestolen hat/ꝛc. Nec manifestum furtum & quidem levissimum dicitur, quando fur primo infra quinque solidos furatus est, & non deprehenditur cum furto, antequam in ædes suas, vel alioquin destinatum in locum intulerit.

Erstlich/ꝛc. Prima vice, humana infirmitate forte circumventus: habent autem remissionem veniæ crimina semel commissa. *l. nemo, in fine, C de Episcop audient.*

Ehe er damit in sein Gewarsam kompt/ꝛc. *l. nec manifestam ff de furtis,* Cæpol *ad Authent. sed novo jure, C de serv fug num 65. l. respiciendum. § furta ff. de pœnis.*

So soll ihn der Richter/ꝛc. Pœna huius generis furti nec manifesti est restitutio furti in duplo Iohan. Michael Beuther. *de jure prælat. part. 2 cap. 3. & cap. 15 cum seq.* Si modo non effracturam, neque ascensum fecerit. facit § *pænas Instit. de furt.*

Wo aber der Dieb/ꝛc. Sin furis inopia non patiatur, ut duplum solvere possit, ad tempus carcere detentus puniri debet, & sic in corpore luet,

juxta

juxta tritum illud: qui non habet in ære, luat in corpore. *l. in fin. ff. de pœnis l. ult. ff. de injus vocand. infra artic.* 216 Facit *Exod. 22. vers. 3.* ubi lex jubet vænire, qui solvendo non est: ne scilicet fiducia paupertatis impunitatem delicti speret, legesque ludibrio habeat.

Die Atzung zu bezahlen / ꝛc. Et sic odio furum plures proditæ sunt actiones. *l. si pro 7 ff. de cond. furt.*

CLVIII.

Vom ersten öffentlichen Diebstal / damit der Dieb beschrien wird / ist schwerer.

SO aber der Dieb mit gemeltem erstem Diebstal / der vnter fünff Gülden werth ist / ehe vnnd er an seine Gewarsam kompt / betretten wird / oder ein Geschrey oder Nachtheil machte / vnnd doch zum Diebstal nicht gebrochen / oder gestiegen hat / ist ein offener Diebstal / vnd beschwert ihn die gemeldte Auffruhr vnd Berüchtigung der That also / daß der Dieb in Pranger gestellt / mit Ruthen außgehawen / vnd das Land verbotten / vnnd vor allen dingen dem Beschädigten der Diebstal oder Werth darfür / so es in deß Diebs Vermögen ist / widerumb werden. Vnd soll zu dem allem in der besten Form ewige Vrphede thun. Were aber der Dieb ein solche Ansehenliche Person / dabey sich Besserung zu verhoffen / mag ihn der Richter (jedoch ohn der Oberkeit Zulassen vnnd Verwilligung nicht) Bürgerlich vnd also straffen / daß er dem Beschädigten den Diebstal vierfältig bezahlen / vnnd sonst aller halben gehalten werden soll / als oben im nechsten Articul vom heimlichen Diebstal / gesetzt ist.

ANNO

ANNOTAT.

De furto manifesto prima vice commisso.

Furtum manifestum est, cum fur in ipso facto seu furto, vel in loco furti, etiam post factum, vel extra locum furti, sed tamen cum re furtiva, à domino, vel quovis alio ante visus aut deprehensus fuerit, quam eo loci rem pertulerit, quo perferre, & eo die cum re furtiva manere destinaverat §. *furtorum Instit de oblig quae ex dol. nascunt l. 3. & 4. l. is qui opem 34. & l. seq ff de furtis.* Geil. *lib 11 cap ult.*

Oder ein Geschrey vnd Nachtheil macht/ ꝛc. Solam acclamationem sufficere, ut quis fur manifestus sit, traditur *in l si quis ff de furtis.* Bart *in l si vendidero. §. cum raptor ff. eodem.* Cæterum fur visus non aliter pro manifesto habetur, quam si is qui vidit, viso acclamarit, Cuiac. *lib. 11 obser v. cap.* 38. Vulteius *in §. 1 numer 7 Instit. de oblig. quae ex delict nascunt.* Clar *in § furtum, vers 1. & § fin quaest. 82 num* 6 vel visum apprehendere conatus fuerit. Gilkenius *in §. item lapilli, num.* 5 *Instit de rer divis argum d l si quis §. 1. & 2 ff de furtis.*

Vnd beschwert ihn gemeldte Auffruhr/ ꝛc. Facta acclamatione adeo gravatur fur, ut pro numellis publice exponi, virgis cædi & relegari possit, inprimis

primis etiam furtum aut æstimationem, si sit solvendo, restituere debeat: concordat Bonifac. *in tract. de furt. § contrectatio, numer. 89.* Farinac. *tit. de inquis. quæst. 1 num. 64.*

Ein ansehenliche Person / ꝛc. Honesti natales quandoque delictum augent, quandoque minuunt, ut notat Geil. *obs. 110 num. 39 lib. 2.* Tiraq. *de pæn. temper. caus. 31 per totum.*

CLIX.

Von ersten gefährlichen Diebstälen / durch einsteigen oder brechen / ist noch schwerer.

SO aber ein Dieb in vorgemeltem stelen / jemands bey Tag oder Nacht / in seine Behausung oder Behaltung bricht oder steigt / oder mit Waffen / damit er jemandt / der ihm Widerstand thun wolt / verletzen möcht / zu stelen eingehet / solches sey der erste oder mehr Diebstäl / auch der Diebstal groß oder klein / darob oder darnach berüchtiget oder betretten / so ist doch der Diebstal / darzu / als obstehet / gebrochen oder gestiegen wird / ein geflissener gefährlicher Diebstal. So ist in dem Diebstal der mit Waffen geschicht / einer Vergewaltigung vnd Verletzung zu besorgen. Darumb in diesem Fall / der Mann mit dem Strang / vnd das Weib mit dem Wasser / oder sonst nach Gelegenheit der Person / vnd Ermessung deß Richters / in andere weg / mit Außstechung der Augen / oder Abhawung einer Hand oder einer andern dergleichen schweren Leibstraff gestrafft werden soll.

ANNO.

ANNOTAT.

Agit de furto, quod cum effractura & ascensu in domum alterius fit. concordat supra art. 43.

Jemandts in seine Behausung oder Behaltung bricht oder steiget/ etc. Fur fores arcamve effringens, aut in domum alterius quavis ratione insolita ascendens: aut in aedes cum telo, ut furetur, ingrediens committit furtum deliberatum & violentum. *l. si quid ff de furtis l si pignore § furem. ff eod. l furem ff. ad l. Cornel de sicar* Et dictae circumstantiae effracturae ascensus & violentiae furti poenam augent, & fures maxime gravant, ideoque vir laqueo, foemina submersione puniendi sunt: Aut alias ex more cuiusque regionis & pro personarum qualitate extraordinaria poena, ut oculorum effossione, auris manusve amputatione coërcendi sunt. Damhud *cap. 110. numer. 81. & 47.*

CLX.

Vom ersten Diebstal/ fünff Gulden werth/ oder darüber/ vnd sonst ohn beschwerliche Vmbstände/ sol man Raths pflegen.

So aber der erste Diebstal groß / vnd fünff Gülden oder darüber werth wer/ vnd der Vmbstände / so den Diebstal/ wie oben darvon gemeldt ist/ beschweren/ keiner dabey erfunden wird / Aber dennoch angesehen die

die Grösse deß Diebstals / so hat es mehrer Straff / denn ein Diebstal / der geringer ist. Vnnd in solchen Fällen muß man ansehen den Werth deß Diebstals / auch ob der Dieb darob berüchtiget oder betretten sey. Mehr soll ermessen werden der Standt vnd das Wesen der Person / so gestolen hat / vnd wie schädlich dem Beschädigten der Diebstal seyn mag / vnnd die Straff darnach / an Leib oder Leben vrtheilen. Vnd dieweil aber solche Ermessung in Rechtverständiger Leut Vernunfft stehet / So wöllen Wir / daß in solchem jetztgemeltem Fall / so offt sich der also begibt / die Richter vnnd Vrtheiler bey den Rechtsverständigen / vnd an Orthen vnd Enden / wie hernach gemeldt wird / Raths pflegen / mit Entdeckung der berührten Vmbstände / vnd nach solchem erfunden Rath ihr Vrtheil geben. Wo aber der Dieb zu solchem Diebstal gestiegen oder gebrochen / oder mit Waffen / als vorstehet / gestohlen hette / so hette er damit / wie obgemeldt / das Leben verwürcket.

ANNOTAT.

De furto quinque solidorum vel majoris pretii.

Fünff Gülden werth / ꝛc. Solidi æstimationem varie disputant VVesenbec. *Instit de donatio.* Cujac. *lib 6 cap. 18.* Schneidevvin *ad § fin nu 9. Instit. de oblig. quæ ex delict. nasc.* dicit, quod de consuetudine hoc casu solidus pro aureo Vngarico accipiatur.

So hette er mehr Straff / denn der geringer ist / ꝛc. Ex constitutione Friderici *de pace tenẽda. §. si quis*

quinq;

quinq; solidos, &c in usib feudo, potest quis pro uno furto rei magnæ suspendi. Bald *in Authent. sed novo jure, num. 7. C. de ser. fugit.* Angel. *in tractat. malefic. de furt. in verbo, & vestem cœlestem, num 13.* Covar. *variar. resol. lib 2. cap 9. num. 7.* Menoch. *arb. judic lib. 2. cent. 4 casu 295, numer. 9.* Clar. *in §. furtum, vers. sed an pro uno, &c.* quod verum esse puto, si aliæ suadeant circumstantiæ; ut puta vis, effractio, insidiæ & similes. Furem igitur dictis circumstantiis deficientibus pro unico & simplici furto, utcunque magno suspendendum non esse, asseverat multorum autoritatibus. Ioan. Harprecht *in § pœna manifesti. 5. Inst. de oblig. quæ ex del. nasc.* Clar. *in d. vers. sed an pro uno, in fine.* allegat is Caccil. dicentem, quod viderit quendam, qui commiserat furtum mille ducentorum aureorum, qui evasit pœnam mortis, & solummodo fuit punitus pro primo furto. Etsi quidem supradictam constitutionem Friderici absolute accipiunt, ex quorum opinione jus fortasse consuetudinarium & Saxonicum, de quo Schneidevvin *ad § final numer. 7. Instit. de oblig. quæ ex delict. nasc.* ortum habere oportuit: veritati tamen magis consentaneum est, agere eam constitutionem tantum de furto violento, & crimen violatæ pacis habente, Zas. & Jas. *ad § ex maleficiis, Instit. de action.* ut hoc bene constat ex Rubrica, quæ est optima interpres nigri, secundum Jason *in princip. tit. de action.* & Schneidevvin *in d. § fin num. 6.*

CLXI.

Wo aber der Dieb gestiegen oder aebrochen/ rc. Ad cædem, adulterium, furtum vel aliud delictum perpetrandum, si quis per scalas ascenderit, fregerit, longe gravius punitur, quam si circumstantia ista abesset.

CLXI.

Vom andern Diebstal.

SO jemandt zum andern mal/ doch ausserhalb Einsteigens oder Brechens/ als obstehet/ gestolen hett/ vnd sich solche beyde Diebstal/ auff gegründte Erfahrung der Warheit/ als hiervor von solcher Erfahrung klärlich gesetzt ist/ erfunden. Auch dieselbigen zween Diebstäl nicht fünff Gülden/ oder darüber werth seyn/ So beschwert der erst Diebstal den andern: Darumb mag derselbig Dieb in Pranger gestellt/ vnd das Land verbotten/ oder in demselben Zirck oder Orth/ darinn er verwircket hat/ ewiglich zu bleiben verstrickt werden/ nach Gefallen deß Richters/ auch nach der besten Form ewige Vrphede thun/ vnd mag dem Dieb in diesem Fall nicht fürtragen/ ob er mit dem Diebstal/ als vor vom ersten Diebstal gemeldt ist/ nicht beschrien oder betretten würd. Wo aber solche zween Diebstäl fünff Gülden oder darüber treffen/ so sol es mit Erfahrung aller Vmbstände/ auch Gebrauchung der Rechtsverständigen/ wie hernach geschrieben/ auch als im nechsten obern Articul stehet/ gehalten werden.

ANNOTAT.

De furto iterato, &c. si nimirum accusatus bis furtum fecerit, quamvis utrunque furtum quinq; solidos non excedat, nihilominus numellis exhibebitur, & deinde relegatus territorium ejuret.

So,

So jemandt zum andern mahl / ⁊c. Duo furta ut quis dicatur commisisse, ea distincta esse debent re & tempore. Clar § *furtum*, *vers unum* Menoch. *lib.* ... *arb. jud. casu* 295. *numer.* 18. & *seq.* Gram *decis Neap* 16 *num* 5.

So be... ... der erste Diebstal den andern / ⁊c. Peccare enim semel, minus malum quam bis, Dd. *in l. cum scimus. C. de agric & cens.* Geminatio actus facit, ut venialia fiant peccata mortalia. Gribald. *in tractat. de homicid. cap.* 4. *numer.* 61. & geminatio enixam voluntatem, imò habitum & affectionem furandi importat Blanc. *de indic. num.* 244.

CLXII.

Vom Stelen zum dritten mal.

WUrde aber jemandt betretten/der zum dritten mal gestolen hette/ vnd solcher dreyfächtiger Diebstal/ mit gutem Grund/ als vor von Erfahrung der Warheit gesetzt ist/ erfunden wird / das ist ein mehrer Verleumbder Dieb/ vnd auch einem Bergewaltiger gleich geacht/ vnd soll darumb/ nemblich der Mann / mit dem Strang/ vnd die Fraw mit dem Wasser oder sonst in andere weg/ nach jedes Lands Gebrauch / vom Leben zum Todt gestrafft werden.

ANNOTAT.

De furto tertia vice commisso.

Qui tria furta commisit, is fur famosus vocatur.

tur, & latroni æquiparatur, & propterea vir reste, mulier aqua, vel alias ex consuetudine loci ad mortem puniri potest Damhud *cap. 110 nu. 31. rer crim* Bonifac. *in tract. de furt § quod jure naturali, num. 36, & 37.*

Der zum dritten mahl gestohlen hat/ ꝛc. Delictum per se non capitale, ex reiteratione capitale efficitur: quia delictum plus gravatur ex frequentia, quam ex magnitudine rei subtractæ. l. f. *in §. ex malefic Instit vi bon rapt* & iteratio criminis indiget grandiori supplicio. *c. 1. de pœnitent distinct. 1 l 3. § si plures & l non omnes § desertor ff. de re milit.* Mascard. *conclus. 838 Volum. 2. de probatio.*

Verleumbder/ ꝛc. id est, famosus. Clar *in d. §. furtum, vers scias tamen, &c.* Damhud *d num. 31.*

CLXIII.

Von mehr denn einerley Beschwerung/ so bey dem Diebstal gefunden wird.

WO bey einem Diebstal mehr denn einerley Beschwerung / so in den vorgesetzten Articuln unterschiedlich gemelt seyn/erfunden würden/ ist die straff nach der meisten Beschwerung deß Diebstals zu erkennen.

ANNO-

ANNOTAT.

Circumſtantiæ furtum commiſſum quando & quomodo aggravent.

Si cum furto alia etiam delicta, ſeu circumſtantiæ furtum exaggerantes concurrant, graviori pœna puniri cavetur, imò quæ reſpondeat audaciæ delicto accedenti text. hic.

Mehr denn einerley Beſchwerung / ꝛc. Sic aggravare furtum & hoc poteſt, cum ex incendio, ruina & naufragio fit. *l. in eum qui. C. de furtis l. 1. § ult. l. 2. ff. de ruin. incend. nauf. l. falſas § ſi factum ff. de tit. de furt.* Geil *lib. 1. obſervat. 18. num. 3.* Menoch. *lib. 2. arb. iud. caſu* 297. Eadem ratione & plura delicta concurrentia pœnam exaſperant, *l. qui ſervum, ff. de oblig. & act. l. nunquam plura ff. de priv. delict, l. ſi is cui ff. de furtis.*

Nach der meiſten Beſchwerung/ꝛc. Bonif *in tract. de furt. §. quod jure naturali, num.* 71 ubi ait, Habenda eſt etiam ratio, ut pœna crimini reſpondeat, & ideo in legibus 12. tabularum ſcriptum fuiſſe legimus: Noxiæ pœna par eſto, ut in ſuo vitio quisq; plectatur.

* *
*

CLXV.

CLXIV.

Von jungen Dieben.

So der Dieb oder Diebin / ihres Alters vnter vierzehen Jahren weren / die sollen vmb Diebstal / ohn sonder Vrsach / auch nicht vom Leben zum Todt gericht / sondern der obgemeldten Leibsstraff gemäß / mit sampt ewiger Vrphede gestrafft werden. Wo aber der Dieb nahend bey vierzehen Jahren alt were / vnd der Diebstal groß / oder obbestimbt beschwerlich Vmbstände / so gefährlich darbey gefunden würden / also daß die Boßheit das Alter erfüllen möcht: So sollen Richter vnd Vrtheiler deßhalb auch (wie hernach gemeld) Raths pflegen / wie ein solcher junger Dieb / an Gut / Leib oder Leben zu straffen sey.

ANNOTAT.

De furibus impuberibus.

Notum est masculorum pubertatem quatuordecim: fœminarum duodecim annis æstimari, *l. 2. C quand. tut vel cur. esse l. à qua ætate ff. qui test fac po. §. 1 Institut. quib mod fin. tut l 2. ff. de vulg substit Novell 119* Impuberum deinde alii proximiores pubertati, alii infantiæ: Illos capaces esse & furandi & injuriæ faciendæ ait Cajus *in l pupillum in princ ff de reg. juris* Hos capaces negat Vlpianus *in l. apud Celsum § qua in tutore ff de dol. excep. l impuberem ff de furtis.*

Dicimus

Dicimus autem impuberem sive pupillum esse pubertati proximum ab anno 10. cum dimidio supra: pupillam ab anno 9 cum dimidio ultra, *glos. in verbo infantia proximus § pupillus Instit. de inutil. stipul* ubi Angel. dicit communem. *glos. in § in summa, in verbo proximus, Instit. de oblig. quae ex del. nascunt.* Quod tamen in civilibus est intelligendum: In criminalibus autem nemo dicitur pubertati proximus, nisi quando per sex menses est prope pubertatem. ut notat Iason *in Authent. sacramenta puberum num. 15 C. si advers. venditorem & in l. properandum § 1 nu. 2. C de judic* Bonifac. *in tractat. de furt. § animo lucri faciendi, num 114.*

So der Dieb unter vierzehen Jahren were / ꝛc. Si impubes pubertati proximus, & doli capax deliquerit non in omittendo, sed furtum vel aliud crimen committendo, puniri quidem debet, sed mitius ex arbitrio, ob aetatem imperfectam. Clar. *in pract. crim. quaest. 60 in princ. Dd. & Bart. in l. 1. & toto tit. C si advers. delict.* ubi traditur; Aetatis miseratio judicem ad mitiorem poenam merito movere debet.

Daß die Boßheit das Alter erfüllen möchte / ꝛc. in aliquibus enim, in quibus est praecox ingenium, malitia supplet aetatem, *in c fin. juncta glos. in verbo prudentia, de despons. impub.* Iason *in l. properandum § 1 num 2 C. de jud.* Marsil *in l. si quis te. num.*

te num. 4. C. ad l. Cornel de sicar Insignem casum refert VViguleius Hundt par. 2. descriptionis Nobilitatis Bavaricæ, pag 156 Familia Maichselrain.

Raths pflegen / ꝛc. Videatur Tiraquel *de pœnis tempor. caus. 7.* Menoch *arb. jud. casu 320. num. 2.* Gramm. *decisio 25 n 11 & seq.*

CLXV.

So einer etwas heimlich nimpt / von Gütern / deren er ein nechster Erb ist.

SO einer auß Leichtfertigkeit oder Unverstand / etwas heimlich neme von Gütern / der er sonst ein nechster Erb ist / oder so sich dergleichen zwischen Mann vnd Weib begebe / vnd ein Theil den andern derhalben anklagen würde / sollen Richter vnd Urtheiler mit Entdeckung aller Umbstände / bey den Rechtsverständigen / vnd an Orthen vnd Enden / wie zu Ende dieser vnser Ordnung angezeiget / Raths pflegen / auch erfahren / was in solchen Fällen das gemeine Recht sey / vnd sich darnach halten. Doch soll die Oberkeit oder Richter in diesen Fällen von Ampts wegen / nicht klagen noch straffen.

ANNOTAT.

De pœna expilatæ hæreditatis, & rerum amotarum.

Amotæ

Amotæ res dicuntur, absconditæ, dolo malo absumptæ, interversæ *l 3. § penult. hoc tit. l rerum quidem ff. eod.*

Auß denen Gütern deren er ein Erb ist / ꝛc. Hæreditatis jacentis furtum non fit, quia non possidetur, *l hæreditaria ff. de furt l ult ff. de expil hæredit.*

So sich dergleichen zwischen Mann vnd Weib begebe / ꝛc. Rerum amotarum honestiore & mitiore actione, propter matrimonii memoriam agitur. *l. 1. & 2. ff. rerum amot.* quia uxor socia rei humanæ, atque divinæ domus, sacrorum larium suscepta fuerat. *l, adversus C. de crim. expil hæred.*

Doch soll die Oberkeit oder Richter / ꝛc. ut sufficiat nimirum mercenarium eius officium intervenire, cum cohæredes vel filii hac actione experiuntur. l. quamvis C. de furtis.

Notandum tamen ut admonet VVesenbec. *in parat ad titul rerum amotar. in fine,* etiamsi actiones pœnales in his personis cessent, judicem tamen ex officio, ut alia delicta, ita & hoc vindicare posse, allegans Bartol *in l. 1. num. 4. d hoc tit.* Damhud *cap. 112. pract. crim.*

Sed quid si mulier marito furata & cum aliquo adultero aufugeret, cui mariti erepta bona tradidisset? tum is abductor uxoris alienæ capitaliter est puniendus, propter geminum furtum, nempe alienæ uxoris, & rei mobilis contra voluntatem

marito:

mariti: ipsa autem uxor mœcha pro more loci est arbitraria pœna judicis plectenda. Damhud *cap. 110 num 44. & 45 in pract. crim.*

CLXVI.

Stelen in rechter Hungers Noth.

SO jemand durch recht Hungersnoth / die er / sein Weib oder Kinder leiden / etwas von essenden Dingen zu stelen gevrsacht würde / wo denn derselb Diebstal tapffer / groß vnd kündlich wer / sollen abermals die Richter vnd Vrtheiler / als obstehet / Raths pflegen. Ob aber derselbigen Dieb einer vnsträfflich erlassen würde / soll ihm doch der Kläger vmb die Klag deßhalb gethan / nichts schuldig seyn.

ANNOTAT.

De furto ex necessitate famis commisso.

Si quis cibaria aut similes res edibiles & potabiles in rerum omnium penuria, & sic famis necessitate furatus sit, is certe excusari potest. *c. si quis & ibi scribentes extra de furt.* Bartol. *Bald.* & alii Dd. *in l. 2. §. cum in eadem ff. ad l. Rhod. de jact.* Tiraquel. *de retraict. ligna. §. 26. num. 16. ubi elegantissime tractat.* Necessitas enim non modo non subjacet legi, sed ipsa sibi legem facit, *c. quod*

O *non*

non est licitum de reg. jur. in 6. Hoc etiam procedere dicunt, si quis propter nuditatem corporis vestes furari cogatur, *d. c. si quis extra de furtis.* Quid autem si fur alii alimoniam furando eum enecet? Vide Bart. *in l. ultim. ff de condict. ob turpem cauf. & in l. nulli. C. de condit. in public. hor. lib. 10.* Policey-Ordnung de Anno 1548. von starcken Bettlern/ rc.

Ob aber derselbige Dieb/ rc. Fur actione furti escario non tenetur, quamvis impune dimittatus. Ecquid vero is, qui necessitatis tempore quippiam furatus est, & postea ad pinguiorem fortunam pervenit, ad ejus restitutionem teneatur, ambigitur? Sed affirmativa conclusio communiter recepta videtur: Quam Iul. Clar. *in § furtum numer. 25.* tutiorem esse pronuntiat Abb. *in dict. c. si quis num. 5. arg. l. Nesennius, ff de neg. gest.* Bonif. *in tractat. de furt. §. animo lucri faciendi numer. 20.* Sed circa istam quæstionem, quando ratione necessitatis liceat furari, & quæ necessitas requiratur, vide Chassanæ *in consuetud. Burg. fol. 188. num. 15. cum seqq.* Lud. Vivi. *opin. 345.*

CLXVII.

Von Früchten und Nutzen auff dem Felde/ wie und wenn damit Diebstal gebraucht werde.

Wer

WEr bey Nächtlicher Weil jemand seine Frücht/ oder auff dem Felde seine Nutzung / wie das alles Nahmen hat/heimlicher vnd gefährlicher weiß nimbt/ vnd die hinweg trägt oder führt/ das ist auch ein Diebstal/ vnd wie andere Diebstäl vorgemeldter massen zu straffen. Deßgleichen wo einer bey Tag jemandts an berührten seinen Früchten/ die er heimlich nehme / vnd hinweg trüge/ grossen mercklichen vnnd gefährlichen Schaden thät/ ist auch/ wie obstehet / für ein Diebstal zu straffen. Wo aber jemandt bey Tag essende Früchte nemme/ vnd damit durch wegtragen derselben/ nicht grossen gefährlichen Schaden thet / der ist nach Gelegenheit der Person / vnd der Sach / Bürgerlich zu straffen/ wie an demselbigen Ende / da der Schade geschicht/ durch Gewonheit oder Gesetz herkommen.

ANNOTÅT.

Quando & quomodo glande, frugibus fructibusve furtum fiat.

Wer bey Nächtlicher weil/ rc. Qui noctu alterius glandem, segetes fructusve stantes sive pendentes contrectat & aufert, poena furti ordinaria tenetur. Tempus enim delictum aggravare exploratum est *l aut facta ff de poenis. Decian. in tractat crim. titul. Quibus in cas. sim non contrah nu. 20* Ideoq; gravius puniri solent delicta nocturna, quam diurna, *glos. in l. si ut allegans, C ad l Cornel de sicar. fac. l furem ff eodem.* Hippol de

O 2 Marf.

Marſ. *in rubric ff. ad l. Cornel de ſicar. num 12. facit L. 1. C quand. lic. unic ſine jud ſe vind.*

Wo einer bey Tag/ ꝛc. Eadem ratione is qui interdiu alterius fruges fructusve ſurripit, quo facto dominum magno afficeret damno, pro furto etiam punitur. In frugibus enim furtum committi textus eſt expreſſus *in l fullo ff de furtis l. verum eſt. ff eod.* pro furto etiam habetur, ſi quis aliena prata detonderit, aut pecus ſuum depaſcendi gratia immiſerit. *Exod. cap. 22 verſ 5.*

Wo aber jemandt Eſſende Frucht nemme / ꝛc. edulia non magni pretii ex agris auferens, is pro qualitate perſonæ & facti, non furti pœna, ſed civiliter ſecundum loci morem & ſtatutum puniendus eſt. *arg l per agrum. 11. C. de ſervit. & aq. can. diſcipulos 25. de conſecrat diſtinct 5.* Decian. *in tract. crim. lib. 2. cap. 19. num. 14.* Quod tamen Ripa in *l damnum col. 2. ff de dam infect. prout eum refert Covarru in c peccatum de reg. jur. in 6. §. 1. ſecunda part num. 3.* verum eſſe putat, ubi viator colligit uvas aut alios fructus ut ſecum ferat, ſecus ſi decerpit fructus ſeu uvas ut ſtatim in vinea ſeu via comedat. Concordat *Moyſes Deuteron. cap 23. verſ. penult.* ubi Lucas Oſiander *eximius ille noſtri ſeculi Theologus.*

CLXVIII.

CLXVIII.

Von Holtz stelen / oder verbottener weiß abhawen.

SO jemand sein gehawen Holtz / dem andern heimlich hinweg führet / das ist einem Diebstal gleich / nach gestalt der Sachen zu straffen. Welcher aber in eines andern Holtz / heliger vnd verbottener weiß hawet / der soll gestrafft werden / nach Gewonheit jedes Lands oder Orts. Doch wo einer zu vngewönlicher oder verbottener Zeit / als bey der Nacht oder Feyertagen / einem andern sein Holtz / gefährlicher vnd dieblicher weise abhawet / der ist nach Rath härter zu straffen.

ANNOTAT.

De furto lignariorum & arborum furtim cæsarum pœna.

So jemand sein gehawen Holtz / ꝛc. Is qui ligna cæsa & secta clam avehit, furtum dubio procul facit, & pro qualitate facti pœna dignus est.

Welcher aber in eines andern Holtz / ꝛc. Si quis in alterius sylva arbores clam succiderit, ex consuetudine cuiusque regionis puniri debet. *l. 2. ff. arb. furt. cæs. l. 7. & 9. ff. eodem.*

Doch so einer zu vngewönlicher zeit / ꝛc. Qui noctu, diebus feriatis alterius arbores furtim succiderit, & lucri faciendi gratia contrectarit, etiam furti actione tenetur, & criminaliter, extra ordinem

nem tamen ut latro punitur, maximè si vites incidit, *d l.* 1. & 9 *ff. eod l. Verum est. ff de furt* jure Saxonico hoc in casu pœna furti scilicet relegationis, fustigationis, imò laquei pro qualitate facti locum habet. VVesenb *ad tit ff arborum furtim cæsarum, num* 6. Clar §. *ultimo, quæst.* 68. *Vers. Vastatores*. Farinac. *Variar quæst* in 20. *quæst num* 113

CLXIX.

Straff der jenigen / die Fisch stelen.

Welcher auß Weyhern oder Behaltnuß/ Fisch stilt/ ist auch einem Diebstal gleich zu straffen. So aber einer auß einem fliessenden / vngefangen Wasser Fisch fienge/ das einem andern zustünde / der ist an seinem Leib oder Gut, nach Gelegenheit oder Gestalt deß Fischens/ der Person vnd Sachen/ nach Rath der Rechtsverständigen zu straffen.

ANNOTAT.

1. Pœnam tractat eorum qui furantur pisces.

Qui è stagno, vivario, arcave piscatia pisces furatur, ut fur arbitrio judicis pro ratione loci punitur. Pet. Gregor. *in Syntag. jur. lib.* 37. *cap.* 5 *nu.* 14 Cæpol *de serVit tit de piscat num* 3 De furibus cancrorum idem est judicium.

So

So aber auß einem ꝛc. Qui capit pisces ex flumine privati dominio subjecto, is pro ratione piscandi & damni illati quantitate, in corpore, vel pecuniæ mulcta plectetur *l injuriarum in fin. ff. de injur.* Schneidevvin. *Inst. de rerum divis.* §. *flumina num.* 11.

CLXX.

Straff der jenigen/ so mit vertrawter oder hinderlegter Habe vngetrewlich handeln.

Welcher mit eines andern Gütern / die ihm in gutem Glauben zubehalten vnd verwahren gegeben seyn / williger vnd gefährlicher weiß dem Gläubiger zu Schaden handelt/ solche Missethat ist einem Diebstal gleich zu straffen.

ANNOTAT.

De pœna eorum qui depositi & commodati furtum committunt.

Welcher mit eines andern Güter/ ꝛc. ut si depositarius, vel creditor, vel commodatarius ad alium, quam sibi concessa est usum re aliqua utatur, furtum facit, l. si is cui l. si pignore. ff de furt. §. furtum autẽ, Instit. de oblig. quæ ex delicto nascunt,

l si sacculum ff. depositi Menoch *arb. jud lib. 2 casu 298 num 1* Angel *de malef. in verbo & vestem cælestem vers quid si commoda.* idem judicium est de eo, qui negat depositum penes se existens. Farin *libr. 1 tit. de indic. quæst. 42. nu. 33 l. inficiando. ff de furtis.*

CLXXI.

Diebstal heiliger vnd geweyheter Ding/ an vngeweyheten stätten.

Stelen von geweyheten Dingen oder stätten / ist schwerer/ dann andere Diebstäle / vnd geschicht in dreyerley weiß. Zum ersten / wann einer etwas heiliges oder geweyhetes stilt an geweyheten stätten. Zum andern/ wenn einer etwas geweyhets an vngeweyheten stätten stilt. Zum dritten / wenn einer vngeweyhet Ding an geweyheten stätten stilt.

ANNOTAT.

Materiam sacrilegii explicat.

Geweyhet Ding/ꝛc. Sacræ res dicuntur, quæ Deo & cultui divino sunt dicatæ. § *sacra Inst. de re. divis. l in tantum. § sacra. ff. de rer. divis.* Ideoque inter scelera execrandissimum sacrilegium, quod jure civili definitur furtum rei sacræ, ex loco sacro factum, *l sacrilegi. § 1. ff ad L. Iul peculat.*

aut. Clar. *in §. sacrilegium in princ.* Quocirca si res sacra è loco profano auferatur, aut è converso res profana è loco sacro, jure civili sacrilegium nō erit, sed simplex furtum *l. divi ff. ad l. Iul. pecul.* Menoch *arb jud. lib. 2. casu 389.*

Geschicht in dreyerley weiß, ꝛc. Secundum jus canonicum, sacrilegium est furtum vel rei sacræ, vel ex loco sacro factum, & tribus modis committitur, vel sacra à sacro, vel sacra à profano, vel profana à sacro loco auferendo, *c. quisquis. §. sacrilegium 17. quæst. 4.* & hanc definitionem constitutio hæc indistincte sequitur.

Porro sacrilegiorum duas constituit species Bonifac *in tractat. de furto, §. rei alienæ num. 22.* unam personarum, alteram rerum Deo dedicatarum. Ideoq; qui monialem vel sacram virginem stupraverit, aut rapuerit, seu rapere tentaverit, sacrilegium committit, & punitur capite, cum bonorum publicatione, *l. si quis non dicam C. de Episc. & Cler. l. raptores virginum. C. eodem.*

CLXXII.

Von Straff obgemeldts Diebstals.

So einer ein Monstrantz stilt, da das heilig Sacrament deß Altars inn ist, soll mit dem Fewer vom Leben zum Todt gestrafft werden. Stele aber einer sonst Gulden oder Silbern gewenhete Gefäß, mit oder ohn Heylthumb, oder aber Kelch, oder Patheren, unnd solch Diebstal all, sie seyen geschehen an ge-

 wenhte-

weyheten oder vngeweyheten Orthen / auch so einer vmb stelens willen in ein geweyhete Kirchen / Sacrament Hauß oder Sacristey bricht / oder mit gefährlichen Zeugen aufsperret / diese Dieb seyn zum Todt / nach Gelegenheit der Sach vnd Rath der Rechtsverständigen / zu straffen.

ANNOTAT.

Pœna sacrilegii.

Si quis Hierothecam, in qua consecratus panis repositus habetur, vulgo monstrantia, Monstrantz / furetur, vivus exuratur.

Stele aber einer sonsten / &c. pro contextu faciunt, *c sicut, c qui rapit. c si quis contumax vers. sacrilegium* 17. *quæst* 4. Qui vero alia sacra vasa aurea argenteave, cuiuscunque generis ea sint, furto aufert: item ædem sacram, vel sacrarium furandi proposito effringit, pro qualitate facti mortis pœna punitur. Hinc observandum, cum à pluribus legibus variæ pœnæ fuissent sacrilegis impositæ, quod tandem res ad arbitrium judicis sit relata, pro conditione delinquentis & criminis qualitate. Inquit enim Vlpianus, *in l sacrilegii pœnam ff hoc tit* ad bestias quosdam damnatos fuisse, alios furca suspensos, & alios vivos concrematos, prout delinquentium conditio, & delicti qualitas

qualitas expostulabat. *facit l lege Iulia. & mandatis ff. ad l. Iul. pecul.* Decian *de sacrileg cap 33. num 38.* Menoch. *arb judic lib. 2 casu 398 nu. 1. & seq.* Concordat Damhud *in pract crim. cap. 121 per totum.* Gilhaus. *cap 2. tit. 28 de Sacrilegio & peculatu.*

Sacristen bricht / ꝛc. Occursum pulcherrimè jam dudum esset multis sacrilegiis, si *c. aurum. 12. quaest. 2. & l sancimus 21 C. de SS Eccles.* observarentur, atque attenderetur: Quod Bonifacius Martyr dixisse fertur: Olim sacerdotes aureos, & calices ligneos fuisse. Polyd. Virg. *lib 6 de rerum invent cap. 12.*

CLXXIII.

Item / so einer ein Stock / darinn man das heilig Allmusen samlet / auffbricht / sperret / oder wie er argListiglich darauß stilt / oder solches mit etlichen Wercken zu thun unterstehet / der ist auch an Leib oder Leben zu straffen / nach Rath der Rechtsverständigen.

ANNOTAT.

Eleemosynarum Sacrilegium.

Qui rupto Gazophylacio eleemosynas piorum liberalitate elargitas furto aufert, supplicio mortis, vel quicquid peritiores statuerint, afficiatur. Damhud. *in crim. pract cap. 111. num. 5.*

So einer ein Stock ꝛc. arca sive capsa eleemosynarum, Gazophylaciū, in quod vidua λύμαρτα confecit inæstimabiles eleemosynas Marci cap. 12. in fine, Luc. 2. in princ. Appellatione eleemosynarum, pecuniæ in pias causas collatæ procul dubio veniunt: ut sacrilegus sit qui xenodochii, nosodochii, leprosarii, Lazareti, pecuniis & rebus aliquid subtraxerit.

CLXXIV.

So jemand bey Tag von geringen geweyheten dingen / ausserhalb der vorgemeldten tapffern Stück / auß einer Kirchen stele / als Wachs / Leuchter / Altartücher / darzu doch der Dieb nicht stieg / brech / oder mit gefährlichen Zeugen auffsperret / Oder so jemand weltliche Güter / die in ein Kirch geflöhet weren / stele / doch so der Dieb in die Kirchen oder Sacristey nicht bricht / oder die gefährlich auffsperret: Umb diese Diebstäl alle / davon in diesem Articul gemeldt / ist die Straff gegen dem Dieb / mit allen Umbständen unnd Unterschieden / fürzunemmen und zuhalten / wie hievor von Weltlichen Diebstälen klärlich gesatzt ist / Doch soll in solchen Kirchenräuber und Diebstälen weniger Barmhertzigkeit beweist werden / denn in Weltlichen Diebstälen.

ANNOTAT.

Quod sit sacrilegium minimum.

Res minoris pretii sacras, ex ædibus sacris interdiu furto auferens, aut alias res privatorum in ædem

ædem sacram depositas sine fractura surripiens, pro ratione circumstantiarum, ea plecti pœna debet, ut supra in profanis furtis statutum legitur. Clar. § *sacrilegium.* Vers. *sed quaero ibi ut in duobus qui candelabrum ex æde sacra surripuerant.*

Doch soll in solchen Kirchenraubern / rc. Ejusmodi sacrilegia minus indulgentiæ, minus veniæ seu misericordiæ merentur, quam furta rerum profanarum, Damhud. *cap.* 111 *numer.* 9. *crim. pract.* Menoch. *de arbit. jud. quaestio lib.* 2. *casu* 389.

CLXXV.

Es sollen auch die Diebstal/ so an geweyheten Dingen vnd stätten begangen/ die Hungersnoth/ auch Jugend vnd Thorheit der Personen / wo der eines mit Grund angezeigt wird/ auch angesehen / vnd wie von Weltlichen Diebstälen deßhalb gesetzt ist / darinn gehandelt werden.

ANNOTAT.

Conditionem personarum etiam hoc in genere furti observandam, conferatur infra art. 179.

Es sollen auch die Diebstal/ rc. Furta in sacris locis facta, hoc est sacrilegia, excusantur etiam famis necessitate, juventute & ætatis vel simplicitatis imperitia, si modo legitime de eorum aliquo constet: & in his agendum, ut in profanis furtis prædictum est. Bertach. *in verbo sacrilegium. n.* 17.

CLXXVI.

CLXXVI.

Von Straff oder Versorgung der Person/ von den man auß erzeigten Ursachen Ubels vnd Missethat warten muß.

SO einer ein Urphede freventlich oder fürsätzlich verbrochen/ Sachen halben darumb daß er das Leben nicht verwürckt hat: Item/ ob einer über vorgeübte nachgelassene/ vnd gerichte Missethat mit Worten oder Schrifften/ andern dergleichen Ubels zuthun/ doch sonst ohn weiter beschwerliche Umbstände trohet/ vnd aber darmit nicht so viel gethan hett/ daß ihm darumb das Leben/ wie hernach im 178. Articul/ anfahend/ Item/ so sich jemand einer Missethat/ ꝛc. von vnterstanden Missethaten geschrieben stehet/ genommen werden möcht/ vnd auß jetztgemeldten/ oder andern gnugsamen Ursachen/ einer Persohnen nicht zu vertrawen/ oder zu glauben wer/ daß sie die Leuth gewaltsamer thätlicher Beschädigung vnnd Ubels vertrüg/ vnd bey Recht vnd Billichkeit bleiben ließ/ vnd sich solches zu recht genug erfünde/ vnd denn dieselbig Person deßhalb kein nothdürfftig Caution/ Gewißheit oder Sicherheit machen kündt/ solchen künfftigen/ vnrechtlichen Schaden vnd Ubel zu fürkommen/ soll dieselbig vnglaubhafftige/ boßhafftige Person im Gefängnuß/ als lang/ biß die nach Erkäntnuß desselben Gerichts/ genugsame Caution/ Sicherung vnd Bestand/ für solche vnrechtliche thätliche Handlung thut/ durch die Schöpffen rechtlich erkant werden/ jedoch sol solche Straff nicht leichtfertiglich/ oder ohn mercklich Verdächtlichkeit künfftigs Ubels/ als obstehet/ sondern mit Rath der Rechtsverständigen/ beschehen.

Vnd

Vnd soll solcher Gefangen in dem Gericht / darinn er also beklagt/vnd überwunden wird/enthalten werden. Vnd wo er sich von seinen selbst Gütern in solcher Gefängniß zu enthalten nicht vermöcht / so soll alsdann durch den Ankläger/ zu seiner Enthaltnuß dem Büttel sein gebührlich Wartgeld / nach Ermessung deß Richters gegeben werden/vnd er der Ankläger derhalb zimlich Beystand thun. Wo nun der Ankläger solchen Kosten auch nicht vermöcht/ soll die Oberkeit denselben Kosten tragen. So aber der gemeldt Gefangene in demselben/oder andern Gerichten an seinen Gütern als viel hette/ darvon obgemelte sein Enthaltung vnd Verwahrung gar oder zum theil beschehen künd/ die sollen zu derselben Vnterhaltung/ohn der Oberkeit Verhinderung/ gebraucht werden.

ANNOTAT.

De pœna eorum, à quibus vis dampnumve metuitur, & de eorum custodia.

So einer ein Vrphede/ rc. Si quis contra præstitam cautionem exultionis, vel de non offendendo facto aliquo, cuius pœna non sit capitalis, veniat, aut ultra crimen ante factum, de quo satisfecerit, denuo comminari pergat, is qui sibi de vi inferenda metuit, agere potest, ut de non offendendo sibi caveatur, & nisi cautio fiat, ut reus incarceretur. Clar. § *fin. quæst. 47. nu. 2.*

So

So einer / rc. *confer art. 108 supra & ibi dicta. & art. 195 infra.*

Andern dergleichen Ubels zu thun trohet / rc. Qui enim insidiatur vel minatur alteri, ostendit se inimicum, Blanc. *de indic. num. 179.* sed per insidias, inimicitias, terrorem, cruciatum & alios modos justus metus infertur *text. in l. 3. ff ex quib. caus. major text in l. interpositas. C. de transacti- on glos. pen in c. cum dilectus. ext. quod met. caus.* Qui igitur juste metuit, is per cautionem seu securitatem sibi suisque familiaribus consulere potest. ut pulchre Bart *in l. illicitas §. ne potentiores. n 5. ff de offic præsid.* Geil *de pace pub. cap. 2. numer. 2.*

Einer Persohnen nicht zu vertrawen were / rc. Si sit persona, cui non fidendum, quive non jactationis causa minas dicat, sed prolatas executioni mandare soleat *glos. sing. in l. autum in verbo, jactationibus, Dd. ibid. C. de his quæ met. caus.* Geil. *lib. 1 pract. obs. 4. num. 1.*

Genugsame Caution / rc. Huiusmodi de non offendendo cautio plerumque cum fidejussoribus dari debet majoris securitatis gratia, Soarez. *recep. sententi. lit. C. num 36.* Clar. *d. quæst. vers. sed quære* ubi dicit ita semper observari se vidisse, etiam quod pars multa bona possideat: vel etiam pignoribus. In paupere etiam interdum admittitur cautio juratoria, si sit bonæ vocis & famæ, alias enim de eo non fidendum, sed potius in exilium

mittendum

mittendum esse: Nam homines malæ vitæ & conditionis quanto sunt pauperiores, tanto etiam promptiores sunt ad delinquendum, cum non timeant confiscationem bonorum, quæ non habent, Clar *d. Vers. sed quæro* Frider. Mind *de mandat. lib. 2. cap. 35.*

So soll alsdann durch den Ankläger/ &c. Si captus unde vivat, non habeat; actor tantum lictori, quantum pro alimentis & sportulis Iudex decreverit sumptus dabit, & pro iis cavebit Marc. Mantua *in obser. 96 li. 10 l. ultim. C. de erogat. milit. ann. li 12. l. Iudices. C. de Epis. & Cler.*

So aber der Gefangene. Carcerato suorum bonorum administratio permittitur, *l. auferatur. § in reatu ff. de jure fisci l. 2. ff. de bon. damnat.*

CLXXVII.

Von Straff der Förderung/ Hülff vnnd Beystand der Mißthäter.

SO jemand einem Mißthäter/ zu Vbung einer Mißthat/ wissentlich vnd gefährlicher weiß einigerley Hülff/ Beystand oder Förderung/ wie das alles Nahmen hat/ thut/ ist peinlich zu straffen/ als vorstehet/ aber in einem Fall anderst/ denn in dem andern: Darumb sollen in diesen Fällen/ die Vrtheiler mit Berichtung der Verhandlung/ auch wie solches an Leib oder Leben sol gestraft werden als obstehet/ Raths pflegen.

ANNO.

ANNOTAT.

De pœna eorum, qui consilium & opem ad delictum committendum præstant.

So jemandt einem Mißthäter/ rc. An & qualiter opem præstans puniatur, in tres quæstiones dividi potest. 1. An opis præstatio semper sit punibilis 2. An pœna sit uniformis 3. An faciens & opem præstans pari pœna afficiantur.

Ad primam quæstionem quod attinet, quando quis ad perpetrandum delictum fert opem ignorans, tunc non punitur, *text in § interdum quoq; vers. sciens cuius rei Inst. de oblig. quæ ex delict. nascunt.* Ignorantia enim facti excusat à delictis, *l. eum qui duas, ibi, uxorem te esse credas, C. ad l. Iul. de adult.* Secus autem quando quis scienter præstat auxilium, quod secundum Bart. *in l. in furti §. ope ff. de furt.* principaliter fit tribus modis. Primum si quis ante maleficiũ commissum fert opem, ut præstando ferramenta, scalas, furandi causa, punitur. Dicitur enim opem præstare maleficio. *d. § interdum & l. si pignore. § ferramenta ff. de furt.* Secundo, quando quis fert opem in ipso actu, & tempore quo maleficium committitur, assistendo nimirum malefactori, & quoque punitur *l. 1 C. de rap. virg. ibi, & qui eis auxilium invasionis tempore præbuerunt.* 3. Quando quis fert opem post delictum commissum, utputa

puta si quis criminoso opem ferret, ut evadat per viam fugæ & punitur, Salyc. *in d. l. 1. C. de rap. virg.* aut ad evadendum per viam justitiæ, ut faciunt Advocati, & non puniuntur: aut ad evadendum per viam misericordiæ, ut supplicando principi pro malefactore, & quoque non punitur, nisi in casu *l. quisquis C. ad l. Iul. Maiest.* vel denique præstando alimenta simpliciter, & etiam non punitur; cum post condemnationem etiam alimenta debeantur. *l. legatum ff. de cap. dimin.*

Secunda quæstio est, an illis in casibus, in quibus præstans opem puniendus est, pœna inter ipsos præstantes sit uniformis, ita quod uniformi pœna afficiendi sint, quocunque modo opem tulerint. Respondet Salyc. *in d. l. 1.* de jure canonico secundum varietatem auxilii præstiti, & pravam intentionem præstantis, pœnas esse difformes, *per c. sicut dignum ext. de homicid.* & idem esse de jure civili affirmat, quod etiam innuit hic articulus versic. Aber in einem Fall anders dann im andern, rc.

Tertia quæstio est, an in illis casibus, in quibus opem præstans puniendus venit, eadem pœna affici debeat, qua punitur ipse principalis? Respondetur, quod in casu ubi quis post maleficium tulit opem, auxiliator non puniatur similitudine supplicii, quo principalis afficitur, quam conclusionem veram & communem esse testatur Bart. *in*

l. im-

in l in furti §. *ope ff. de furt.* Non enim tulit opem ad operandum delictum, sed ad evadendũ. Quando vero quæritur de puniendo eo, qui præstitit opem ad committendum delictum, sive in ipso maleficio, sive ante maleficium, utroque enim casu dicitur opem tulisse maleficio, secundum Bart *in d* § *ope*. Et hoc casu duæ sunt opiniones, una Dyni negativa, videlicet, quod mitiori pœna, quam faciens puniri debeat *per l is qui opem ff de furtis* Nisi causam simul cum ope dedisset ipsi delicto, tunc enim pari pœna afficiendus esset, *l nihil interest ff ad l Cornel de sicar.* ubi dicitur, nihil interest, utrum quis occidat, an causam mortis præbeat: Si vero non præbuit causam delicto, licet opem ferat, media, id est, mitiori pœna puniri debet, *d l is qui opem.* ubi fur cum re furtiva deprehensus tenetur de furto manifesto ad quadruplum, sed opem præstans de occulto, & sic ad duplum. Et hanc opinionem tenet etiam Salicet. *in l 1 C de rap virg. & Angel in tractat. malefic super gloss in verb. dicto maleficio semper assistit, vers quaro qua pœna.* Bal *in l 1. C. de Nilis agger. & in l 1 C de cri. pec.* Addatur etiam Damhud. *cap 133. numer 2. crim pract.* Altera opinio est Bart affirmativa, *in d l is qui opem & l. furti.* § *ope ff de fur.* ubi pro regula ponit, quod faciens & præstans opem pari pœna debeant puniri *per text d l nihil interest. l. 1.* § *pœnas C de rap. vir. in prin. l. utrum.*

ff ad

ff ad l. Pom de parricid prolixe de hac materia Schneidevvin. §. *interdum quoq; Inst. de obligat. quæ ex del nascunt num. 11.* ubi expresse dicit, licet opinio Bart. de rigore juris sit verior, quod tamen in judicando ipsi magis arrideat opinio Dyni, ita quod opem præstans pari pœna cum faciente sit puniendus in illis casibus, quibus expresse lex vel statutum disponit, eos simili pœna affici debere; in aliis vero casibus, in quibus hoc non est expressum, quod tunc attendenda sit Dyni opinio seu respective distinctio, ut pœna commensuretur delicto; *l. divus. ff de fals.* Culpa enim major est in eo, qui opem præstando præbet causam delicti, quam is, qui non præbet causam, licet ferat opem, *c. dignum ext. de homicid.* Et in pœnalibus, quando contrariæ opiniones reperiuntur, eligenda est mitior pœna *per l. interpretatione, l. hodie, & l. respiciendum ff de pœnis.* Imò satius est cum Chrysostomo, propter misericordiam reddere rationem, quam propter crudelitatem *c. alligant. 26. quæst. ult.*

Einigerley Hülff/ Beystandt oder Beförderung/ ꝛc. An hæc verba, ope, consilio, sive ope & consilio, accipienda sint conjunctim, id est, ut simul & opem & consilium præstitisse oporteat: an vero separatim sufficiat, vel solum consilium, vel solum opem præstitisse, ad hoc ut quis teneatur? Affirmo unumquodq; horum separatim factum sufficere

sufficere, *l. sæpe 53. in fine ubi erudite Gæddæus nu. 16 & seq. ff. de verb. sig.* Quamquam nemo videatur opem tulisse: nisi qui & consilium malignū habuerit. Delicta enim sine animi proposito non fiunt *l. fugitivus 225 ff. de verb. sig.*

Porro consilio aliquis fit alterius criminis reus, quando consilium fuit fraudulentum, & tale, ut perpetrator nunquam tale crimen perpetrasset, nisi tali consilio fretus, & pari pæna punitur. *l. non solum §. Attilicinus ff. de iniur.* Si vero alias commisisset licet consulentis consilio nunquam usus esset, ex arbitrio judicis pro qualitate personæ & delicti mitius puniendus est, *c. sicut dignum, §. qui vero de homicidio.* Clar. *§. fin. quæst. 88.* Dec. *in l. consilii num. 4 & 5 ff. de reg. jur.* Et hoc quidem in privatis delictis: non autem in criminibus atrocioribus obtinet. In his enim consulens etiamsi delinquens sine consilio erat facturus, pari pœna punitur. Bonif. *in tract. de furt. §. contrectatio.*

CLXXVIII.

Straff unterschiedener Missethat.

So sich jemandt einer Missethat mit ehrlichen/ scheinlichen Wercken/ die zu Vollbringung derselben Missethat dienstlich seyn mögen / untersteht/ und doch an Vollbringung derselben Missethat/ durch andere

andere Mittel wider seinen Willen verhindert wird/ solcher böser Will/ darauß etlich Werck / als obstehet/ folgen/ ist peinlich zu straffen/ aber in einem Fall härter/ denn in dem andern/ angesehen Gelegenheit unnd Gestalt der Sachen. Darumb sollen solcher Straff halben die Urtheiler/ wie hernach stehet / Raths pflegen/ wie die an Leib oder Leben / zu thun gebühret.

ANNOTAT.

Conatus ad delictum quando & qua pœna puniatur.

So sich jemandt einer Missethat/ rc. De jure quidem communi affectus sive conatus ad delinquendum punitur, etiamsi non sit secutus effectus. ut sunt text *in l. 1. § Divus ff. ad l. Cornel. de sicar. & l. is qui cum telo 7. C. eodem* tamen hodie omnium locorum generali consuetudine, jus istud abolitum esse plerique Dd. testantur: adeo ut licet quis occidendi animo hominem cum telo vulneraverit, minime tamen, effectu non secuto, (id est homicidio non facto) ordinaria legis Cornel. pœna, sed mitiori extraordinaria puniendus sit. textus est in hoc articulo, quo consuetudo isthæc confirmata videtur. *Specul. in tit. de accusatore* 81 *n* 7. Bald. Cyn & Salyc. *in d.*

l. is qui

l. is qui cum telo. Iul. Clar *§ fin quaest 92.* VVesenbec *in paratit ff. ad l Corn de sicar.* Tiraquel *de paenis temp causa 38.* Menoch *arb. jud. lib 2. cent. 4 casu 360 num. 92.* Ludov. à Pieguera *quaest crim 7. num. 13* Felin *in tractatu de conatu.*

Mit etlichen scheinlichen Wercken/ etc. planè si affectus ad nullum pervenerit actum, puniendus non est, cum nemo cogitationis poenam patiatur, *l cogitationis. ff de paenis. c. cogitatio c. cogitationis de paenit. dist 1.*

Wider seinen Willen verhindert wird/ etc. Ecquid in delictis poenitentia excuset? Distinguendum puto. Aut enim loquimur de poenitentia post delictum commissum, & ista non excusat, Jul Clar. *§ fin quaest. 15. vers item quaero* Aut loquimur de poenitentia ante patratum delictum, & tunc iterum est distinguendum, nam siquidem poenituit, quia facere non potuit, non excusatur, sed punitur ac si perfecisset. Si verò poenituit, quia non voluit, tunc non in totum excusatur, sed mitius punitur, Clar *in § final quaest 60. vers. fui quandoq; 21.*

In einem Fall härter dann im andern / etc. Nota quod in illis casibus, in quibus ille, qui devenit ad actum proximum, non potest puniri poena ordinaria. Debet tamen acrius puniri pro motu judicis, quam ille qui devenit ad actum remotum. Clar. d. quaest. 92. circa finem.

Angesehen

Angesehen Gelegenheit vnd Gestalt vrsachen / ꝛc. Etsi enim juris communis, eadem pœna conatum & effectum homicidii & aliorum delictorum enormium, punientis severitas longæva consuetudine mitigata & sublata sit: ea tamen consuetudo ad conatum criminum gravissimorum & atrocissimorum nequaquam se extendit, puta læsæ majestatis, patricidii, veneficii, proditæ patriæ, simoniæ. item, assasinii, quod & ipsum atrocissimum & immanissimum crimen esse constat. Quippe per quod insidiose & proditorie aliquis ab eo occiditur, à quo nihil tale metuit. Cuius delicti atrocitas etiam inde augetur, quod pecuniæ interventu, & propter pretium suscipitur, id quod longe est turpissimum. Damhud *in prax. crim. cap 83 num 1.* Decius *lib 9 prax crim cap 30. num 45.* Gilhaus. *in arb. crim. cap. 6. part 1. §. 17.*

CLXXIX.

Von Vbelthätern / die Jugend oder anderer Sachen halb ihre Sinn nit haben.

WIrd von jemandt / der Jugendt oder ander Gebrechligkeit halben wissentlich seiner Sinn nicht / ein Vbelthat begangen / das soll mit allen Vmbständen / an den Orthen vnd Enden / wie zu enden dieser vnser Ordnung angezeigt / gelangen / vnnd nach Rath derselben / vnd ander Verständigen / darinn gehandelt oder gestrafft werden.

P ANNO.

ANNOTAT.

De iis qui per ætatem, furorem aut aliis ex causis delinquunt.

Der Jugendt. Minor quamvis doli capax & pubes sit, ordinaria tamen pœna non puniri debet, sed mitiore extra ordinem, *l. auxilium*, § *in delictis ff de minor. 25. ann.* Clar *in* § *fin. quæst 60.* *Vide supra art. 164* de mitiganda pœna ob teneram ætatem, videatur Menoch. *lib. 2. arb jud. casu 329.* Tiraquell *de pœnis temperand. causa 44. n. 44 & seq.* Far. *de pœnis temp quæst. 92.*

Seinen Sinn nicht hette / ꝛc. Furiosum delinquentem excusandum, & non puniendum statuit text. *in l. infans ff ad l. Cornel de sicar.* Clar. §. *final. quæst. 60. n. 7.* Farin. *quæst. 94. n. 1. & 19. de pœn temperand.* Geil. *obs. 110 n. 21 lib 2 pract. obser.* quod adeo verum est, ut etiam delinquens, ubi tempore delicti sanæ mentis erat, & postea efficitur furiosus, de his, quæ ante furorem perpetravit, puniri nequeat, Bald *in l furiosum, circa fin. C. qui testam. fac. pos* Farin. *d. quæst. n 4.* Menoch. *lib 2. arb jud casu 323.* idem observatur in phrenetico, insano, demente seu mente capto. Far. *d. loc.* Gilhaus *in arb. crim. cap. 5. Ramusc. 3. de except. n 128. & 129.* De iis qui per ebrietatem, iram, somnium, amorem, aut mandatum superi-

oris

oris delinquunt, videatur Clar. *in d. quæst. 60.* Menoch. *d. lib. 2 casu 326. 327. 328.*

CLXXX.

So ein Hüter der peinlichen Gefängnuß einem Gefangenen außhilfft.

So ein Hüter der peinlichen Gefängniß/einem der peinliche Straff verwürcket/außhilfft/der hat dieselb peinlich Straff/an statt deß Ubelthäters/den er also außgelassen/verwircket. Käme aber der Gefangen durch bemelds Hüters unfleiß auß dem Gefängnuß/solcher Unfleiß ist nach gestalt der Sachen unnd Rath/so an den Orten/als hernach wird/zu straffen.

ANNOTAT.

Pœna commentariensis seu carcerum custodis, qui reos clam dimittit.

So ein Hüter. Commentariensis, Carcerarius seu carcerum custos si malitia, favore, aut precio corruptus carceratum dimittit, est eadem pœna puniendus, qua veniebat plectendus ille reus pro delicto, pro quo erat carceratus, ita est *text. in l. ad commentariensem, C. de custod. reor. ubi Bart. & Bald. n. 3.* Menoch. *arb. jud. lib. 2. casu 302. nu. 2.*

P 2 Ant.

Ant. Gomez. *variar resol lib 3. cap. 10 num. 11. de captu. reor.* Damhud *pract. crim cap 17 nu 3.* Farinac *de carcer & carcerat quæst 31 nu 6 & 7.* Hoc porrigitur etiam in adjutorem ejus seu vicarium. Ita punitur etiam is, qui furiosum custodiæ suæ commissum evadere sinit, *text. in l. divus Marcus ff de offic præsid.*

Käme aber der Gefangen durch deß Hüters unfleiß auß/ 2c. Si per negligentiam custodis carceratus aufugerit, tunc custodem iterum eadem pœna puniendum esse, qua carceratus debuit puniri, affirmant Farinac. & Damhud locis supradictis. Quomodo autem probetur vel præsumatur negligentia carcerarii, tractat Farinac *d quæst 31.* Gilhaus *in arbore criminali cap 3 part 1. de inquisit.*

Ampliatur, quod custos principalis carcerum, teneatur etiam pro culpa & dolo, suorum substitutorum, ob malam electionem, per text. expressum *in l. fin. ff. de custod reo.* Menoch *d casu 302. n 5.* licet tamen carcerarius teneatur de culpa substituti, propter malam electionem; non tamen tenetur eadem pœna, qua substitutus, sed mitiore. Clar. *in §. fin quæst. 63 vers custos carcerum: ibi, & hoc quidem locum habet.* Farin *in d quæst 31. num. 61.*

Quando autem commentariensis excusetur, vide Farinac *d. quæst 31. num 131. 149. 165 & 169.* & Gil-

& Gilhauß *d. cap. 3 num. 32. circa finem.* Hippol. de Marß *in §. diligenter num. 12.*

CLXXXI.

Von einem gemeinen Bericht/ wie die Gerichtschreiber die peinlichen Gerichtshändel gäntzlich vnd ordentlich beschreiben sollen/ folget in dem nechsten vnnd etlichen Articuln hernach.

EIn jeder Gerichtschreiber sol in peinlichen Sachen bey seiner Pflicht alle Handlung / so peinlicher Klag vnd Antwort halb geschicht gar eygentlich / vnterschiedlich vnd ordentlich auffschreiben. Vnd nemlich soll die Klag deß Anklägers vor dem verbürgen / das über den Beklagten geschicht / oder aber / wo der Ankläger nicht Bürgen/ vnd derhalben gefänglich bey dem Beklagten verhefft were/ in allweg zuvor auffgeschrieben werden/ ehe denn peinlich Frag oder peinlich Handlung gegen dem Beklagten geübt wird. Vnd soll solches alles zum wenigsten vor dem Richter oder seinem Verweser / vnd zweyen deß Gerichts beschehen/ vnd bemelte Beschreibung durch den Gerichtschreiber desselben Gerichts / ordentlich vnd vnterschiedlich gethan werden/ Darnach soll beschrieben werden/ ob/ vnd wie der Ankläger seiner Klag halb / laut dieser vnser Ordnung zum Rechten verbürget / oder wo er nicht Bürgen gehaben mag/ ob vnd wie er sich vmb Vollführung willen deß Rechten/ gefänglich hat legen lassen.

ANNOTAT.

Agit de officio actuarii seu scribæ judicii.

Actuarius ea fide & diligentia, qua se supra in art. 5. jurejurando judici adstrinxit, omnia acta eo ordine, quo singula fiunt, consignare debet.

Vnnd nemblich soll die Klag deß Anklägers / etc. Accusatio est delatio alicuius criminis ad vindictam publicam, quæ ut prima tempore, ita quoq; prima ordine adnotari debet. Nam absque accusatore seu accusatione nemo producitur condemnandus *text in l. qui crimen 3. C. de his qui accus non poss l rescriptio §. si quis accusatorem ff. de mun & honorib*

Et quæ sit forma accusationis, & nunquid debeat fieri in scriptis. Respondet Salic. *in l. penult. num. 2. C. de accusat.* quod sive accusator porrigat libellum in scriptis, vel porrigat verbalem querelam apud acta judicis, & scriba sive tabellio eam in scriptis, juxta formam *l libellorum ff. de accus.* redigat, satis sit solemnis accusatio, modo in cæteris serventur servanda, quam opinionem Salyceti in practica dicit communem Clar. *in §. fin quæst. 12. num 6.* Decian *in tract. criminal. tom 1. lib. 3. cap 1.*

Zum

Zum rechten verbürget/ ꝛc. Olim accusator de jure tenebatur se subscribere ad pœnam talionis, sed hodie solemnitas ista subscriptionis non observatur, sed in desuetudinem abiit, ut testatur Clar *in d quaest.* 12. *num.* 15. 17. & 18. Nihilominus tamen ex præscripto hujus Imperialis constitutionis sub art. 12 & 14. supra accusator pro omnibus expensis, damnis & illatis injuriis sufficientem præstare cautionem, aut si eam dare non possit, sese ipsum custodiæ sistere tenetur. Damhud *in pract. crim. cap.* 5 *num.* 7 & 8.

CLXXXII.

WEiter/ was der Beklagt zu solcher Klag zu Antwort gibt/ so er erstlich ohne Marter derhalb bespracht würd / das soll auch nach derselben Klag beschrieben werden/ vnd soll allwegen durch den Schreiber/ Jahr/ Tag vnd Stunde/ darauff ein jede / vor oder nachberührte Handlung beschicht / auch wer jedesmahl dabey gewest sey/ gemeldt werden / Vnnd er der Schreiber soll sich/ daß er solches gehört/ vnnd beschrieben/ mit seinem Tauff: vnd Zunahmen selbst auch vnterschreiben.

ANNOTAT.

Judicii notarius ea, quæ accusatus, cum primũ extra torturam de facto suo interrogatur, asserat,

item nomen suum, diem, annum, & qui præsentes cuique actui adfuerint, actis adscribere debet.

CLXXXIII.

SO aber der Beklagt/ der Klag in seiner Antwort laugnet/ vnd dem Ankläger der bekannten Misseth at halber redlich Anzeigung (wie vor von solcher redlicher Anzeigung gesetzt ist) fürzubringen gebüret/ was dann der Ankläger derselben Anzeigung oder Argwohnung halber / vor dem Gericht / oder verordneten Schöpffen fürbringen / auch was solcher fürbrachten Anzeigung halb/ nach laut dieser Ordnung bewiesen wird/ soll alles eygentlich / wie vorgemelt ist/ beschrieben werden.

ANNOTAT.

Quæ indicia & quæ probationes accusator contra reum negantem habeat, & deducat, quam diligentissime à tabellione conscribenda sunt.

Wie vor von solcher Anzeigung gesetzt / 2c. supra in artic 18 & aliquot seqq.

Redlich Anzeigung fürzubringen gebühret/2c. Non satis est accusare, sed etiam accusatori probandi onus, quod indubitatis indiciis perficitur, incumbit *l qui accusare C. de edendo.*

CLXXXIV.

WO denn nach laut dieser vnser vnd deß heiligen Reichs Ordnung/ redliche Anzeigung vnd Verdacht

sacht der Missethat bewiesen / erkannt / vnnd darzu kompt / daß man alsdenn / laut dieser vnser Ordnung / den Gefangenen erstlich ohn Marter vnd mit Betrawung derselben / besprechen / auch Außführung seiner Vnschuld ermahnen soll / was denn daselbst gefragt / ermahnt / vnd endlich geantwort / auch was darauff / alles nach laut dieser vnser / vnnd deß Reichs Ordnung / erfahren vnd erkundiget wird / soll alles / wie obstehet / auch beschrieben werden.

ANNOTAT.

E contrario rei allegationes & responsiones etiam sunt conscribendæ.

Wo dann redliche Anzeigung bewiesen / ꝛc. ut supra art. 46. & 47.

CLXXXV.

VNd so es zu der peinlichen Frag kompt / was denn der Beklagt dadurch bekennt / auch was er bekannter That halben vnterschiedlich saget / die zu Erfahrung der Warheit / wie in dieser vnser Ordnung davon gesetzt / dienstlich vnd fürträglich seyn / vnnd was fürter / auch nach laut dieser vnser Ordnung / von Erfahrung der Warheit darauff gehandelt / vnnd erfunden wird / das alles / vnd jedes insonderheit / soll der Gerichtschreiber ordentlich vnnd vnterschiedlich nach einander beschreiben.

ANNOTAT.

Si ad quæstionem deventum fuerit, ea quæ tortus reus fatebitur, & quæcunque ad investi-

P 5 gandam

gandam facti veritatem facient, tabellio diligenter notabit.

CLXXXVI.

WUrde aber der Beklagt auff seinem verneinen der Klag bestehen / vnd der Ankläger die Hauptsach der Missethat / nach laut dieser Ordnung weisen wolt / so viel sich denn derhalb in demselben Gericht zu handeln gebürt, das soll der Gerichtschreiber auch / wie obstehet / fleissig beschreiben. So aber deßhalb vorgemelte Oberkeit Commissarien geben / die sollen das / so vor ihnen gehandelt wird / auch alles vnnd wie sich gebürt / beschreiben lassen.

ANNOTAT.

Sunt etiam ea, quæ ad confundendum seu convincendum reum fiunt, perscribenda.

CLXXXVII.

WO aber der Beklagt der That bekennet / vnnd doch solche Vrsachen / die ihn von der That entschuldigen möchten / anzeiget / dasselbig / auch alle Vrkund / Kundschafft / Weisung / Erfahrung / vnnd Erfindung derhalb / soll auch / so viel sich in demselben peinlichen Gericht zu handeln gebüret / vnd sonst alles / wie obstehet / beschrieben werden.

ANNO-

ANNOTAT.

Reo delictum fatente, quæ ob suam defensionem excipiat, quibus reatui eximatur, cum aliis probationibus adductis, sunt, ut superius dictum est, adnotanda.

CLXXXVIII.

OB aber die Klag von Amptswegen herkäme/ vnnd nicht von sonderlichen Anklägern geschehe / wie dann die Klag an den Richter kommen / auch was der Beklagt darzu antwort/ vnd was fürter in allen Stücken/ nach laut dieser vnser Ordnung/ deßhalb gehandelt wird/ soll wie oben im andern Fall deß Anklägers halben gemeldet ist/ beschrieben werden.

ANNOTAT.

Si ex officio accusatio instituatur, actuarius sive scriba eadem diligentia qua supra perscribere debeat.

CLXXXIX.

VNd soll die Beschreibung aller obberührten Handlung/ sie geschehe von Amptswegen/ oder auff Anklägers/ durch einen jeden Gerichtschreiber der Peinlichen Gericht/ vorgemeldter massen gar fleissig vnd vnderschiedlich nach einander/ vnd Libells weiß geschrieben werden/ vnnd allweg bey jeder Handlung / wann die geschehen ist/ Jahr/ Tag vnnd Stunde / auch wer

dahen

dabey gewesen sey/ melden. Darzu soll sich der Schreiber selbst auch/ wie obstehet/ dermassen unterschreiben/ daß er solches alles gehört und geschrieben hab/ damit auff solche förmliche/ gründliche Beschreibung/ stattlich und sicherlich geurtheilt/ oder wo es noth thun würde/ darauß nach aller Notturfft gerathschlaget werden mög. In solchem allem soll ein jeder Gerichtschreiber bey seiner Pflicht/ als vorstehet/ allen müglichen Fleiß thun/ auch was gehandelt ist/ in geheim halten / und deß alles nach laut seiner Pflicht verbunden seyn. Unnd soll solch Gerichtbuch oder Libell / allweg nach Endung deß Gerichtstags beschlossen/unnd verwahret gehalten werden.

ANNOTAT.

Vt omnia acta asservet, in libellos redigat, neque secreta pandat scriba capitalis.

CXC.

Ein Ordnung und Bericht / wie der Gerichtschreiber die endlichen Urtheylen der Todtstraff halb formiren sol.

So nach laut dieser unser und deß heiligen Reichs Ordnung/ ein Ubelthat warhafftiglich erfunden/ oder überwunden/ und deßhalb so weit kommen ist/ daß die endlich Urtheil derhalb zum Todt / wie die vorgemelter massen/ nach laut dieser unser Ordnung / geschehen sollen/ beschlossen ist. So soll alsdann der Gerichtschrei-

richtschreiber die Vrtheil beschreiben vnd vngefährlich nachfolgender Meynung / im Außschreiben formiren / damit er die also auff den endlichen Rechtstag / wie in dem 94. Articul / anfahend / Item / auff obgemeldt / etc. von öffnung solcher endlichen Vrtheilen geschrieben stehet / auß Befelch deß Richters / offentlich verlesen.

ANNOTAT.

Instructio sive forma ipsius sententiæ proferendæ pro scriba subjicitur.

Concordat supra art. 94. ubi etiam dicta videas.

CXCI.

Wo in dem nechstnachgesetzten Articul ein N. stehet / da soll der Gerichtschreiber in Formierung vnd Beschreibung der Vrtheil / den Nahmen deß Vbelthäters benennen. Aber bey dem C. soll er die Vbelthat kürtzlich melden.

CXCII.

Einführung einer jeden Vrtheil zum Todt / oder ewiger Gefängnuß.

Auff Klag / Antwort / vnnd alles Gerichtlich Fürbringen / auch nothdürfftige / warhafftige Erfahrung / vnd Erfindung / so deßhalb alles nach laut Keyser Karls deß Fünfften / vnd deß heiligen Reichs Ordnung geschehen: Ist durch die Vrtheiler vnd Schöpffen dieses Gerichts endlich zu recht erkannt / daß N. so gegenwertig vor diesem Gericht stehet / der Vbelthat halben / so er mit C. geübt hat / etc. Merck

Merck die nachfolgenden Beschlüß einer jeden Urtheil.

Zum Fewer.

Mit dem Fewer vom Leben zum Todt gestrafft werden soll.

Zum Schwerdt.

Mit dem Schwerdt vom Leben zum Todt gestrafft werden soll.

Zu der Viertheilung.

Durch seinen gantzen Leib in vier Stücken zerschnitten vnd zerhawen / vnd also zum Todt gestrafft werden soll / vnnd sollen solche vier Theil auff gemeine vier Wegstrassen offentlich gehangen vnd gesteckt werden.

Zum Rade.

Mit dem Rade durch Zerstossung seiner Glieder / vom Leben zum Todt gericht / vnd fürter offentlich darauff gelegt werden soll.

Zum Galgen.

An den Galgen mit dem Strang oder Ketten / vom Leben zum Todt gericht werden soll.

Zum Ertrâncken.

Mit dem Wasser vom Leben zum Todt gestrafft werden soll.

Von

Von Lebendigen vergraben.

Lebendig vergraben vnd gepfält werden soll.

ANNOTAT.

Forma sententiæ, quæ morti vel perpetuis vinculis mancipat.

Auff Klag/ Antwort vnd alles gerichtlich fürbringen/ ꝛc. Juris enim ordine non servato, sententia non modo nulla est, sed etiam executioni demandari non potest, text. expressus *in l. 1. C. de execut. rei judicat. l si cum nulla. ff. de re jud. l. 4. § condemnatum ibi Bart. & Alex ff eod.* Marant. *part. 6. de execut. sentent. num. 3.* Vantius *de nullit proces n 94.*

CXCIII.

Vom Schleiffen.

WO durch diese vorgemeldte endlichen Vrtheil einer zum Todt erkennt/ beschlossen würde / daß der Vbelthäter an die Richtstatt geschleifft werden soll / so sollen die nachfolgenden Wörtlein an der andern Vrtheil/wie obstehet/ auch hangen/ also lautend: Vnnd soll darzu auff die Richtstatt / durch die vnvernünfftigen Thier geschleifft werden.

CXCIV.

Von Reissen mit glüenden Zangen.

Wurde

WUrde aber beschlossen / daß die verurtheilte Person vor der Tödtung mit glüenden Zangen gerissen werden solt / so sollen die nachfolgenden Wörter weiter in der Urtheil stehen / also lautend: Unnd soll darzu vor der endlichen Tödtung offentlich auff einem Wagen / biß zu der Richtstatt / vmbgeführt vnnd der Leib mit glüenden Zangen gerissen werden / nemblich mit N. Griffen.

CXCV.

Formierung der Urtheil / eines sörglichen Manns / im Gefängnuß zu verwahren.

UFf warhafftige Erfahrung vnd Befindung gnugsamer Anzeigung zu bösem Glauben / künfftiger übelthätiger Beschädigung halber / ist zu Recht erkant / daß B. so gegenwertig vor Gericht stehet / in Gefängnuß enthalten werden soll / biß er gnugsame vnnd gebürliche Caution vnd Bestand thut / damit Land vnd Leuth vor ihm versichert werden.

ANNOTAT.

Forma sententiæ concipiendæ pro carcerando, à quo vis metuitur.

Biß er gnugsame Caution thut: Quæ sit sufficiens cautio, dictum est supra artic. 12. & 176.

CXCVI.

Von Leibstraff / die nicht zum Todt oder gefänglicher Verwahrung / wie obsteht / gevrtheilt werden soll.

SO ein Person durch vnzweiffeliche/endliche Vberwindung/die auch nach laut dieser vnser Ordnung geschehen/ an ihrem Leib oder Gliedern peinlich gestrafft werden soll/ daß sie dennoch bey dem Leben bleiben möge/solch Vrtheil soll der Richter/doch nicht anderst/ dann mit wissentlichem Rath oder Befelch seiner Oberkeit vnd der Rechtverständigen / zum wenigsten mit vier auß den Vrtheilern oder Schöpffen / die er für die tüglichsten darzu erfordert/die ihm auch derhalb gehorsam seyn sollen/beschliessen / vnd von seines Richterlichen Ampts wegen an dem Gericht eröffnen/ vnd durch den Gerichtschreiber/ öffentlich verlesen lassen. Es soll auch der Richter in obgemeldten Fällen daran seyn/ daß der Nachrichter sein Vrtheil vollziehen/ dieselben Vrtheil sollen/ wie hernach folgt / im Auffschreiben/ durch den Schreiber formieret werden.

In Formierung der nechst nachgemeldten Vrtheil/ soll der Gerichtschreiber/ wo im selben Articul ein B. stehet/ deß beklagten Nahmen benennen / aber da das C. gesatzt ist / soll er die Sach der Vbelthat auff das kürtzest melden.

ANNOTAT.

De pœnis quæ citra mortem & perpetuos carceres infliguntur.

Es soll auch der Richter/ rc. Judex sententiam à se latam executioni mandari omnimodo curabit, non expectatis decem diebus, alioquin in civilibus ad appellationem destinatis. Bart. *in l. qui ultimo, in fine ff. de pœnis, quem refert Angel. in tractat. malef. in verbo, & ibi caput, nu. 15.* Clar. *§ fin. quæst. 94 in princ. ibi & certe tenendum est.* Gilhaus. *in arb. crim. c. 6. de judic. n. 31 fol. 47.*

CXCVII.

CXCVII.

Einführung der Urtheil / vorgemeldter Peinlicher Leibstraff halb / die nicht zum Todt gesprochen werden.

NAch fleissiger warhafftiger Erfindung/so nach laut Keyser Carls deß Fünfften / unnd deß Heiligen Reichs Ordnung beschehen/ ist zu recht erkannt daß B. so gegenwertig vor dem Richter stehet / der mißthätigen / unehrlichen Handlung halb mit C. geübt.

Merck die nachfolgenden Beschlüß einer jeden Urtheil.

CXCVIII.

Abschneidung der Zungen.

Offentlich in Pranger oder Halßeysen gestellt/ die Zungen abgeschnitten/ vnd darzu biß auff kündlich Erlaubnug der Oberkeit / auß dem Land verwiesen werden soll.

Abhawung der Finger.

Offentlich in Pranger gestelt / vnnd darnach die zween rechte Finger/ damit er mißhandelt vnd gesündiget hat/ abgehawen / auch fürter deß Lands / biß auff kündlich Erlaubung der Oberkeit / verweist werden soll.

Ohren

Ohren abschneiden.

Offentlich in Pranger gestellt / beyde Ohren abgeschnitten / vnnd deß Lands / biß auff kündliche Erlaubung der Oberkeit / verweist werden soll.

Mit Ruthen außhawen.

Offentlich in Pranger gestellt / vnd fürter mit Ruthen außgehawen / auch deß Lands / biß auff kündliche Erlaubung der Oberkeit / verweiset werden soll.

Merck / so ein Vbelthäter zusampt einer auffgelegten Rechtlichen Leibstraff / jemands sein Gut wider zu kehren / oder aber etwas von seinen eigen Gütern zu geben verwürckt / wie deßhalb hievor in etlichen Straffen / nemlich von fälschlichem abschweren / im 107 Articul / anfahend: Item / welcher vor Richter oder Gericht. Auch der vnkeusch halben / so ein Ehemann mit einer ledigen Dirn übet / im 120. Articul / anfahend / Item / so ein Ehemann einem andern / vnd dann die böser Besteltnuß zwifacher Ehe betreffend / am 121. Articul / anfahend / Item / so ein Ehemann ein ander Weib / rc. gesetzt ist / dergleichen in etlichen Diebstälen / wie oben angezeigte rc. Oder so sonst in vnbenannten Fällen / dergleichen zu thun Rechtlich erfunden würde / so soll solch Widerkehrung oder dargebung deß Guts mit lautern Worten an die Vrtheil / wie das geschehen solt / gehangen / beschrieben vnd geöffnet werden.

ANNOTAT.

Quomodo sententiæ corporibus citra mortem infligendæ sint concipiendæ.

CXCIX.

CXCIX.

Von Form der Vrtheil / zu Erledigung einer beklagten Personen.

WO aber nach laut dieser vnser/ vnd deß H. Reichs Ordnung/ ein Person / so vmb peinlicher Straff willen angenommen vnd beklagt wer/ mit Vrtheil vnd Recht/ ledig zu erkennen/beschlossen würde / dieselbig Vrtheil soll vngefehrlich nachfolgender massen beschrieben/ vnd nach Befelch deß Richters/auff dem endlichen Rechttag/ als vor in dem 99. Articul / also anfahend/ Item/würd aber der Beklagt/ꝛc. gemelt wird/ offentlich gelesen werden.

CC.

IN nechst nachgesetzten Articuln/zu Einführung einer Vrtheil / soll der Gerichtschreiber in Beschreibung solcher Vrtheil/ an deß A. statt den Nahmen deß Anklägers/ für das B. den Nahmen deß Beklagten/ vnd da das C. stehet/ deß Beklagten Vbelthat melden.

CCI.

AVff die Klag/ so C. halben / von wegen A. wider B. so zugegen vor diesem Gericht stehet / geschehen ist/auch deß Beklagten Antwort / vnd alles nothdürfftig einbringen/ gründliche fleissige Erfahrung / vnnd Erfindung/ so alles nach laut Keyser Carls deß Fünfften/ vnd deß Reichs Ordnung deßhalb geschehen / ist derselbig gemelt Beklagt / mit endlicher Vrtheil vnnd Recht von aller peinlicher Straff ledig erkannt/es were denn Sach / daß der Ankläger seiner Klag rechtmässige Vrsach gehabt / dadurch der Richter bewegt werden möcht/ die Kosten vnd Schaden/ auß redlichen gegründten/ rechtlichen Vrsachen zu compensiren vnd zu vergleichen. Vnd was fürter die Partheyen/Schaden oder Abtrags halb/ gegen einander zu klagen vermeinen/

meinen / das sollen sie nach Außweisung obgemeldter Ordnung/ mit endlichem Bürgerlichem Rechtem vor denselben Gericht/ oder so von Ampts wegen geklagt wird/ vor derselben so von Amptswegen klagten/ nechsten ordentlichen Oberkeit außtragen.

ANNOTAT.

In hisce articulis præscribitur forma sententiæ absolutoriæ.

Es were dann sach / daß der Anklager rechtmässige Ursach gehabt/ ꝛc. Communis regula est, quod victus victori in expensis condemnari debeat, *juxta l properandum § sin autem alterutra C de judic c finem litibus ext de dolo & contum* quod etiam procedit in criminalibus, sive procedatur per viam accusationis, sive denuntiationis, aut inquisitionis, *per textum in d § sin autem alterutra* Hipp de Marsil. *in § superest. num. 1. & seqq.* ubi dicit, hoc non solum in parte, sed etiam in judice male & calumniose inquirente procedere. Eo enim casu Iudex ad expensas & interesse tenetur parti læsæ, adeoq; criminaliter puniri posset, *l severiter. C. de excusat. tut. Bald. ibid idem ad rubric C de pœna jud mal jud* Jas. *in d. §. sin autem alterutra* ubi tamen hoc tribus modis limitat. Fallit tamen dicta regula, quando quis justam litigandi causam habuit, quo casu expensæ compensantur, ut est textus hic & *l qui solidum. § etiam. ff de leg 1. § oportet. Authent. de judicibus d. § sin autem alterutra ubi Dd & Iason. n. 7.* ubi

ubi regulam cum suis ampliationibus & limitationibus egregie declarat.

Vnd was fürter die Partheyen Schaden oder Abtrags halben/ ꝛc. de mutuis litigantium petitionibus dictum est supra art. 12. & 14.

Oder so von Ampts wegen geklagt wird / ꝛc. si accusatio ex officio fuerit facta, litigantes apud magistratum principemve superiorem experiantur.

CCII.

EIn jeder Gerichtshandel vnd Vrtheil/wie vor von Beschreibung der aller gemeldt wird / soll fürter nach Endung deß Rechten / gäntzlich in dem Gericht behalten/ vnnd von Gerichtswegen in einer sondern Behaltnuß verwahret werden/ damit / wo es künfftiglich noth thun würde/ solcher Gerichtshandel daselbst zu finden wer.

ANNOTAT.

Post latam sententiam, finitumve processum omnia acta judicii summa diligentia penes judicium, & in eius archivo asservari debent. Concordat supra 189.

CCIII.

WElcher Gerichtschreiber auß dieser voriger Anzeigung nicht genugsam Verstand vernemmen möcht/ wie er darauß ein jeden gantzen Gerichtshandel oder Vrtheil formen solt/ der soll erstlich vor gemelt sein Oberkeit vmb Erklärung ansuchen / vnd wo aber vorgemelt Oberkeit deß auch nicht gnugsamen Verstand hett/ so sollen sie bey andern Verständigen Rath suchen.

ANNO.

ANNOTAT.

Cautela pro actuario, ne forte in formando processu, seu sententia concipienda errorem committat.

CCIV.

Von den Gerichtskosten/ an den peinlichen Gerichten.

EIn jede Oberkeit der peinlichen Gericht/ so solcher Gerichtskostung vnnd Atzung halb ziemliche vnnd gleichmässige Ordnung machen/ daß dadurch niemand überflüssig beschwerd/ vnd die verschuldten Vbelthäter desto leichtlicher zu gebührlicher Straff bracht/ vnnd auß Forcht vnbilliches Vnkosten/ Recht vnnd Gerechtigkeit nicht verhindert werden. Vnd soll sonderlich ein Ankläger für deß Beklagten Atzung vnnd Wartgeld dem Büttel Tag vnd Nacht über sieben Creutzer zu geben/ nicht schuldig seyn. Wo aber herkommen wer/ in solchen Fällen minder zu nemmen/ dabey soll es bleiben/ Vnd was aber sonst Gerichts vnd ander Kosten auff Besetzung deß Gerichts/ der Schöpffen oder Vrtheiler Kostgelt/ auch Gerichtschreibern/ Bütteln/ Thürhüter/ Nachrichter/ vnnd seinem Knecht/ aufflauffen würde/ soll durch das Gericht/ oder desselben Gerichts Oberkeit/ ohn deß Klägers Nachtheil/ bezahlt werden.

ANNOTAT.

Sportularum sive expensarum in causis criminalibus qui modus esse debeat.

Soll das Gericht/ ꝛc. quia iis, qui utilem Reipublicæ operam navant, officium damnosum esse non debet, sed ex publico ærario exsolvetur, *l si servus. § quod vero. ff. de furt. l ult. C. ut nem. lic. in empt. lib. 10.*

CCV.

Wie die Richter von Straffung der Ubelthäter kein sonderliche Belohnung nemmen sollen.

WIr sind bericht wie an etlichen Enden mißbraucht werde/ daß die Richter von eines jeden Ubelthäters wegen/ so peinlich gestrafft wird / sonder Belohnung von dem Ankläger begehren/ unnd nemmen/ das gantz wird das Ampt und Würde eines Richters/ auch das Recht und alle Billigkeit ist/ wañ ein solcher Richter/ wo er von jedem Stück sein Belohnung hett/ möcht dem Nachrichter derhalb wol zu vergleichen seyn. Darumb wollen wir / daß füro solche Richter kein Belohnung von den Klägern fordern oder nemmen sollen.

ANNOTAT.

Ne judices in condemnandis scelerosis mercedem ab accusatore accipiant, cavetur.

Daß die Richter/ ꝛc. Iudex viva est imago justitiæ, quam ut se habeat, Chrysippus graphice depingit, ejusq; verba refert Gellius 14 *Noct. cap 4.* Ex cujus imaginis significatione intelligi voluit, judicem, qui justitiæ antistes est, oportere esse gravem, sanctum, incorruptum, contraq; nocentes immisericordem, erectum ac potentem, vi & majestate æquitatis veritatisq; terrificum, &c.

Belohnung

Belohnung von dem Ankläger begeren vnd nemen/ ꝛc. Ita enim rescripserunt Impp Diocle & Maxim *in l. Venales, C quando provoc non est neces.* Venales sententias, quæ in mercedem à corruptis judicibus proferuntur, etiam citra interpositæ provocationis auxilium, jam pridem à divis Principibus infirmas esse, decretum est: inde lata lex repetundarum, cuius verba, quæ huc faciunt, referuntur *in l. lex Iulia. 1 l. lege Iulia. 3. l. eadē lege. 6. § lege Iulia, item l lex Iulia. 7 ff ad l Iul repetund.*

Das gantz wider das Ampt deß Richters/ ꝛc. Nihil enim magis est contrarium jurijurando judicis, quod in auspiciis sui muneris præstat, neq; repugnans magis quicquam boni & incorrupti judicis officio. concordat supra 1. & 3.

Würde eines Richters/ ꝛc. Corruptus judex perdit famam, & simul damnum sarcire debet. *l 2. C. de pœna jud qui mal jud* ideoque æquatur crimini simoniæ *cap licet 2. de simon.* ratio est, sicut per simoniam venditur res sacra: sic etiam per hoc crimen venduntur leges, quæ dicuntur sacratissimę, *l leges C de legib* Mascard *de probat concl 165 n 9.* Vnde Plutarchus refert Alcamonis memorandū dictū, quem cum quidā interrogasset, quamobrē munera à Messeniis oblata ita recusasset, quoniā si recepissē, inquit, cū legib. pacē habere non poterā.

Möchte dem Nachrichter/ ꝛc. Hæ enim judicum harpyiarum rapinæ ab ipsius carnificis professione contemptissima ferè nihil distare videntur.

Darumb wöllen wir/rc. Vt de se Moyses *Num.* 16. v. 15. & Samuel apud Sirach 46. in fine attestantur.

Quid autem, si ob hominẽ necandum pecuniã judices acceperint, vel licet non acceperint; calore tamen iracundiæ aut odio inducti interfecerint innocentem, vel quem punire non debuerunt? Respondet JCtus *in l. 7. ff. ad l. Iul. repetund. in fine.* quod capite plecti vel in insulã deportari debeant.

CCVI.

Wie es mit der flüchtigen Ubelthäter Gütern gehalten werden soll.

SO ein Ubelthäter außweicht / so soll der Richter zween oder drey desselben flüchtigen Freunde erfordern / und in Gegenwertigkeit derselben und zweyer Schöpffen deß Gerichts / der Sachen unverdacht / alle seine Haab und Güter / so in seinem Gericht gelegen / durch den geschwornen Gerichtschreiber eigentlich beschreiben und auffzeichnen / und dem Ubelthäter nichts davon folgen lassen. Aber welche Güter verderblich weren / und nicht ligen möchten / die soll der Richter mit zweyen deß Gerichts / und obgemelten von der Freundschafft / verkauffen / und was also darauß gelöst wird / auch beschreiben / und das Kauffgeld / sampt der Verzeichnuß hinder das Gericht legen / allda es Weib und Kindern / oder andern seinen nechsten Erben / zum besten / unverrückt sollen erhalten werden. Wolten aber deß Flüchtigen Freund solch beschrieben Gut / zuvor und ehe es hinder das Gericht gelegt / oder aber auch darnach zu ihren Handen nemmen / und ein nothdürfftigen Bestand und Pflicht thun / berührt Gut also in Hafftung zu behalten / und dem Flüchtigen / dieweil er unvertragen / oder die Sach unaußgeführt ist / nichts davon folgen zu lassen / daß solt ihnen gestattet werden.

Doch

Doch sollen die gedachten Annemmer der berührten Güter/ deß Thäters Eheweib vnnd Kinder / ob er die hett/ nothdürfftige Leibsnahrung von solchen Gütern reichen/vnd das alles mit Rath vnd Wissen deß Richters vnd vorgemelter Oberkeit thun / vnd sollen auch die Richter vnd Oberkeit zu ihrem Nutz/den Flüchtigen von ihren Gütern gar nichts nemmen.

ANNOTAT.

De bonis annotandis rei latitantis & fugitivi.

Si reus commisso crimine profugit, omnia ejus bona annotantur, & apud judicium sunt in deposito, ibique uxoris, liberorum hæredumque commodo reservantur. concordat *constitutio Friderici de pace tenenda. §. si vero violator pacis l. 1. & l. ult. ff de requir. reis. l. 1. C eod. tit. l. absentem. 6. in princ. C. de accusat. Novell. 134. §. caterum si quis eorum.* Quæ tamen jura magna ex parte videntur correcta per hunc articulum in eo, quod ex bonis rei nihil fisco addicatur, sed ea hæredibus ejus reserventur, quamvis reus contumaciter in fuga perseveraverit. Imo Iul. Clar. § *fin. quæst. 44. vers. sed hodie* testatur istam bonorum annotationem in desuetudinem abiisse, & in ejus locum pœnam banni esse surrogatam.

Außweicht/ ꝛc. Non omnem fugam injustam esse, præsertim eam, quæ conservandæ vitæ causa fit, cum iniqua fit persecutio, ostendi potest ex apologetico Athanasii, cujus verba refert Socrat. *lib. 3. histor. cap. 6. in princ.*

Dem Vbelthäter nichts folgen lassen/ ꝛc. Sic textus *in l. ult. ff. de requir. reis.*

CCVII.

Von gestolner oder geraubter Haabe / so in die Gericht kommen.

SO gestolē oder geraubt Gut in ein Gericht bracht/ vnd der Vbelthäter nicht dabey betretten vnd verhafft wird/ soll dasselbig der peinlich Richter zu seinen Händen nemmen/ vnd getrewlich verwahren / vnnd so jemandt derselben Haabe begehrt/ vnd so viel anzeigt/ daß ihm die vnzweiffelich geraubt oder gestolen sey / so soll ihm die wider verschafft werden / vngeachtet/ ob es gleich an etlichen Orthen anderst gehalten / das nicht ein Gewonheit / sondern ein Mißbrauch ist. So sich aber derhalb Jrrung hielt / soll der Richter solchem Kläger gebührlichs schleunigs Rechtens verhelffen. Vnd so an einem solchen Orth ein Oberkeit Peinlich vnd Bürgerlich Gerichtbarkeit hette/ vnd die Schöpffen deß Peinlichen Gerichts weitläufftig zusammen zu bringen weren/ soll derselbig peinlich Richter / vmb weniger Vnkostens willen/ dieselben Sachen an seiner Oberkeit Bürgerlich Gericht daselbst weisen / vnd soll zuforderst/ der also Rechtlich darzu klagen will / vor solchem Gericht ein Bestand mit Bürgen / oder zum wenigsten mit seinem Eyd thun / wo er solcher Sachen halb verlüstig würd/ dem andern Theil seinen gefügten Schaden nach Mäßigung deß Gerichts abzulegen/ deßgleichen sol der Antworter/ so solche Haab im Rechten vertretten will/ auch thun.

So dann der Kläger beweist / daß dieselbig Haab sein/ vnd ihm raublich oder dieblich genommen sey/ sol ihm die durch Recht zuerkannt / vnnd wider werden. Vnnd so sich ein Antworter die beklagten Haabe im Rechten zu vertretten vnterstund / vnnd sich deßhalben Kosten vnd Schaden betreffend/ wie obsteht/ verpflicht/ vnd dann nach Verlust derselben Haabe / mit seinem Eyd nicht bethewren möcht/ daß er vnwissend deß vn-

rechten

rechten Herkommens die gemeldten verlustigten Haab be-an sich bracht hat/ oder aber solchs wissens überwiesen würde/ so soll demselben Antworter (ob notthürftig Atzung auff die arrestierten oder gekümmerten Haab gangen wer) zusampt zimlichen Gerichtsschaden nach mäßigung deß Gerichts zu bezahlen ihm im Rechten aufferlegt werden. Hett aber der Antworter im dem an sich bringen der verlustigten Haabe / deß vnrechten Herkommen nicht gewust / so soll jeder Theil sein Gerichtschaden selbst bezahlen / vnd der Kläger/ dem die beklagt Haab als folget/ ob es Vieh were/ vnd zimlich Atzung gemacht hett/ wie das Gericht erkennt vnd mässigt/ außrichten. Were aber obgemeldter massen kein verpflichter Antworter vorhanden / so gebühret dermassen dem Kläger / der die Haab wider nimt/ abermals zimliche Atzung/ wo die / als vor steht/ darauff gangen wer/ zu bezahlen.

ANNOTAT.

De rebus furtivis, aut vi raptis, quæ in judicium veniunt.

Wo gestolen Guth/ &c. concordat infra art. pen. §. inprinc Reichs Abschied de Anno 1519. & sic notandum, quod res furtiva seu rapta si in judicium venerit, domino suo sit restituenda *text. in §. fin. Instit. de obl. quæ ex delict. nasc. l. 1. in princ. ibi, sed quamvis ff. de privat. delict. l. si pignore 54. §. cum furti. ff. de furtis.* Nam ipsius rei persecutionem dominus extrinsecus habet, quam aut vindicando aut condicendo potest auferre *d. §. fin.* Jac. Mandell. *consil. 84. incip. casus iste.* Vide Schneidevvin *in §. fin. Instit. de oblig. quæ ex delict. nasc. n. 8.*

Ungeacht ob es gleich an etlichen Orthen/ ꝛc. Hisce verbis reprobatur exceptio, quæ videbatur propositæ regulæ obstare, scilicet si consuetudo esset in contrarium.

Das nicht ein Gewonheit/ sondern ein Mißbrauch ist/ ꝛc. Non dicenda est consuetudo, sed abusus, seu usurpatio, quæ juri divino, naturali seu gentium contraria est. Hippol. de Marsil. *in §. quoniam, num. 102. in tract. crim.*

Hette aber der Antworter/ ꝛc. Sumptus quos bonæ fidei possessor in rem furtivam fecit, actor ei secundum judicis æstimationem restituere tenetur. concordat *infra artic. 214. l. sin autem, 27. §. in repetita & l. sumptus. 48. vers. verum exceptione. ff. de rei vind. l. si quis. 11. in fine. C. eodem tit.* Secus si vitii in re hærentis conscius fuerit, *sentit hic.*

CCVIII.

Wo etwan ein Kläger in obgemeldtem Fall/ der anspruchigen Haabe halben/ die Eigenschafft genugsam/ vnd kündte doch darbey nicht beweisen/ daß ihm die durch Raub oder Diebstal/ entwedet worden were/ vnd die Antworter möchten dargegen zu Recht genug nicht darbringen/ daß dieselbige Kriegische Haabe/ mit gutem rechtmässigem Titul/ von dem Kläger bracht/vnd an sie kommen were/ so soll dem Kläger auff sein Bethewrung mit dem Eyd (daß ihm solche Güter geraubt oder gestolen worden seyen) geglaubt werden/ vnd ihm dieselben abermals in massen/ als obsteht/ darauff folgen.

ANNOTAT.

Actor non solum dominium, sed etiam proba-

re

se teneatur rem sibi furto esse ablatam: qua non præstita reus venit absolvendus; Nisi actor præstito juramento hoc affirmet, tunc enim reus ad rem ei restituendam est condemnandus. Iohan. Mich. Beuther. *de prælat. credit. part. 1. capit. 44. & part. 2. cap. 4. 9. & cap. 15.*

So soll dem Kläger auff sein Bethewrung/ ꝛc. Dominus rerum subtractarum potest juramento suo probare res subtractas: ita dicit Bart. *in l. in actione, n. 1. ff. de furt.* Mascard. *de probat. conclus. 832. in princ.* ubi expresse tradit, isto casu standum esse juramento querelantis. Gramm. *consil. 17.*

CCIX.

VNd kan an solcher gestolener oder geraubter Haabe/ durch einige Länge der Zeit kein Gewehr ersessen werden: Kündte aber der Anklägersein gebührende Weisung/ wie obstehet/ nicht vollnführen/ sollen alsdann die Antworter ledig erkennt werden/ vnd ihn die beklagten Güter wider folgen / mit zimlicher Ablegung zugefügter Kosten vnd Schaden / darein der vnbeständig Kläger / nach Ermessigung der Vrtheiler/ erkannt werden soll.

ANNOTAT.

Nulla rei furtivæ aut vi possessæ usucapio esse dicive potest. § *furtivæ Institut de usucap. l. si quid 4. in princ. pro soluto l ult ff vi bono rap l. 1. & l sciens. C. de usucap l sequitur. § quod autẽ ff. de usurp.*

Kündte aber der Ankläger/ ꝛc. Actori rem furtivã vindicanti probatio dominii, ut supra dictum est, incumbit: qua non præstita, reus est absolvendus, actore etiam in expensas condemnato, concordat

l. 2 C de probat. l. ult C. de rei vindicat l. ult ff. de adquir possess § retinenda, vers commodum, Instit. de Interdict.

CCX.

So auch die angeklagten Haab in obgemelten Fällen/Atzung halb/oder sonst/ohn mercklichen schaden/ biß zu Endung vorbestimbter Rechtfertigung / im Gericht nicht stehen bleiben könd / welcher Theil dann nach Ermässigung deß Gerichts / sämptlich / oder deß Richters und zweyer deß Gerichts nothdürfftige gnugsame Caution/ Bestand oder Sicherheit thut/ dieselbe Haabe zu den Gerichtstagen/so derhalben Kundschafft geführt werden sol/wider in das Gericht zustellen/ und weß er in demselbigẽ Gericht derhalb verläfftiget würde/es were umb die Hauptsach/oder Schaden/ungeweigert Folg zu thun/und wo dieselbig Haab vor Endung und Vollnziehung deß Rechten abgieng/oder geärgert würde/solchen Abgang und Ergernuß nach Erkantnuß deß Gerichts zu erstatten / dem soll die angesprochene Haabe/umb weniger Unkostens und Schadens willen/ darauff also außbetaget werden / und auff solche Widerstellung folgen. Wo aber obgemeldten Bestand beyde Theil thun wolten / so sollen die Antwörter zuforderst damit zugelassen / und wo in dieser Handlung gezweiffelt würde/ soll Raths bey den Rechtsverständigen/ und an Enden und Orthen/wie zu Ende dieser unser Ordnung angezeigt/gebraucht werden.

ANNOTAT.

Quæ & quomodo super re litigiosa exigatur cautio, quæ alterutri partium committitur. Et sane si utraq; pars cautionem offerat, ei potius committenda res est, quæ in jure respondet: quod rei causæ semper faveatur. *l. favorabiliores. ff de reg.*

CCXI.

CCXI.

WUrde aber obgemeldter angezeigter / gestolner oder geraubten Güter halb / jemand mit böhrem Glauben vnd Verdacht, darbey betretten / vnd der Ankläger gegen dem oder denselben Peinlichs Rechtens begehrt / oder aber der Richter deßhalb von Ampts wegen, gegen solchen verdächtlichen Leuthen / peinliche Rechtens gebrauchen wolt / in solchen peinlichen Sachen soll es gegen den berührten verdachten Personen gehalten vnd gehandelt werden / wie vor in dieser vnser Ordnung / von dergleichen peinlichen Fürnemmen vnd Handlung klärlich gesagt ist.

ANNOTAT.

Si res furtivæ apud furem, rapta apud raptorem concipiatur, quid & quomodo agendum

Würde obgemelter / *etc.* Domino rei furtivæ non solum vindicatio datur, sed etiam criminalis accusatio adversus furem raptoremve Quibus adjiciendus est Bonifac *in tract. de furt. §. contrectatio, num. 89* ubi ait, albo, quod ajunt, lapillo notandum est, videlicet non inconveniens esse, ut unico judicio fur in corpore puniatur criminaliter, & civiliter condemnetur ad bonorum furreptorum expensarumque restitutionem. Farinac. *tit. de inquis. quæst.* 1. *num.* 64.

CCXII.

WJe vnd wann dann auch jemand verrathner oder gestolner Güter halb [illegible] falscher Frag argwohnsam Anzeigung [illegible] im 38. Articul / anfahend / Item so [illegible] vnnd im nechsten Articul darnach / [illegible]

ANNOTAT.

Rei furtivæ raptæve quæ sint indicia, remissivè.

CCXIII.

VNd so sich also mit angezeigter Peinlicher Handlung/ gestolne vnd geraubte fahrende Güter/ in einem Gerichtszwang erfunden/ die sollen dem / der sie also verlohren hat/ vnd wie vorstehet / bewehrt / daß ihm solche gestolne oder geraubte Haab zuständig / abermals ohn Beschwerung / dann allein ob solches essend Vieh/ vnd zimliche notthürfftige Atzung darauff gangen were/ dieselbig Atzung/ doch ohn überfluß zu bezahlen/ wider verschafft werden. Wo aber jemandt die gemeldten Haab vmb weniger Vnkostens vnd schadens willen / vor kündlicher Erfindung gemeltes vnrechten Herkommens / vnd wem die zustünde auffzubürgen/ vnd zu betagen begert/ das soll in diesem Fall mit der maß/ wie vor deßhalb von Bürgerlichen Verhafftung vnd Klag/ gestolner oder geraubter Güter halb/ gesetzt ist/ auch beschehen.

ANNOTAT.

Impensæ in rem furto vel vi ablatam, recuperandam factæ, mediocres solummodo solvendæ.

Abermals ohne Beschwerung/ ꝛc. Hinc colligitur, emptorem rei furtivæ, sive bonæ fidei fuerit, seu non, rei vindicatione conventum rem furtivam etiam non recepto pretio, domino restituere teneri, text *in l. 3. in pr. l. si mancipium 23. C. de rei vindic. l. 4. C. d furt.* ubi Impp. Sever. & Ant. quibusdā rescripserunt, *Incivilem rem desideratis, ut agnitas res furtivas nō prius reddatis, quam pretiū fuerit solutum à dominis. Curate igitur cautius negotiari, ne non tantum in damna huiusmodi, sed etiam*

tiam in criminis suspicionem incidatis. Idque adeò verum est, ut consuetudo seu statutum contrariũ disponens, non valeat tex. *in praeced. art.* §. 207 in ge- trachtet/ obes gleich an etlichen Orthen, jenes erst gehalten/ ꝛc. Petraeus *in thesaur. conc. crimin. conclus.* 48. Treutler. *Vol. 2 disp. 30 th. 3 ad lit. A.* Gothofred. *ad l. 2 C. de furtis.* ubi etiam Sichard *n. 1.* Clar. § *furtum, n. 26* Mascard. *de probat. conclus.* 831. *num* 18. *egregie* Menoch. *de praesumpt. lib. 5 praesumpt. 29. num. 9 cum seqq.* Mala igitur consuetudo seu potius mala quaedam usurpatio, quae quibusdam in locis concedit facultatem Iudaeis, mutuandi sub usuris pecuniam scienter etiam super rebus furtivis, nec illas dominis tradere coguntur, nisi prius eisdem restituto capitali cum usuris *d. artic.* 207. *est etiam text. in l. servus cujusdam ff. de condict. indebit.* ubi Bald. & Dd. Hippol. de Marsil. *in sing.* 13. Bald. *consil. 9. Vol. 4.* Felin. *in c. causam quae, de rescript.* Bald. *in l. eos C. de furtis & in rubric. C. de cond. ob turp. caus.* Roland à Vall. *cons. 45. Vol. 1. num. 2.* Recte igitur imo pie concludit Sichard. *in d. l. 2. C. de furt. n. 2.* quod statuta civitatum & nobilium, quae ipsi dant Iudaeis subditis suis, ne cogantur res furtivas veris dominis restituere, nisi accepto precio, omnia sint invalida.

Wo aber jemandt/ ꝛc. Si quis rem, ut sumptibus parcatur, suae fidei committi petierit, illud ut articulo 210. expositum est, observabitur.

CCXIV.

CCXIV.

OB ein Beschädigter sein Haabe / die ihm vnzweiffelich zuständig / vnd durch Diebstal oder Raub entwendet worden wer / mit gutem vnd vnbenöther Ding / von dem Thäter wider zu wegen bracht / darumb soll derselbig / der also das sein / doch mit der maß als obstehet / wider erlanget / niemands nichts schuldig seyn / auch in diesen oder andern dergleichen Fällen / zu klagen / wider seinen willen nicht genöthet werden. Vnd wo der Beschädigt nicht peinlich klagen wolt / so soll dennoch die Oberkeit den Thäter nicht destoweniger von Amptswegen rechtfertigen / vnd nach Gelegenheit der Person / vnd Vberfahrung straffen lassen.

ANNOTAT.

Nemo invitus ad agendum accusandumve dicitur cogendus. facit tit. *C. ut nemo invitus agere vel accusare cogatur* Vnde fit, quod multum sollicitans, ut inquiratur, dicatur suspectus, & habeat indicium contra se. Par. de Put. *in tractat. Syndi. in verbo, tortura, circa fin.* Hipp. de Marsil. *in crim. pract. §. diligenter, n. 150.* addens rationem quia qui se ingerit, est suspectus. *l. unius § servo qui ultro ff. de quaestio. l. qua omnia ff. de procurat.* Blanc. *de indic. num. 275 & seq.*

Ob ein Beschädigter sein Haab / &c. Si dominus rem furto seu rapina subtractam, à fure vel raptore sine vi aut clam recuperat, nullam in culpam incidit, cum quilibet suarum rerum sit moderator & arbiter, *l. in re mandata. C. mand. l. ob res. § 1. ff. de pact. dotal.* ideoque de iis disponere & transigere

transigere potest. *l. transigere C de transact. l. post decisionem C de furtis.*

Vnd wo der Beschädigt/ ꝛc. Etiamsi læsus accusare nolit, Magistratus tamen reum pro qualitate delicti ex officio puniri potest.

CCXV.

Mit was maß die Wercklenth in den peinlichen Gerichten/ notthürfftige Galgen zu machen vnd zubessern schuldig seyn.

NAch dem an vielen Orthen / in den peinlichen Gerichten/ Gewonheit ist/ so man einen newen Galgen machet/ oder einen alten bessern will/ daß alle Zimmerleuth/ die in demselben peinlichen Gericht wohnen/ darzu helffen müssen/ das dann ein grossen vnzimlichen Vnkosten machet / solcher Vnkost je zu zeiten auff die jenen/ so einen Vbelthäter peinlichen beklagen / mit noch mehr Vnbilligkeit geschlagen wird / dasselbig zu fürkommen: Wöllen wir/ so fürter durch vorgemelte nechste/ peinliche Oberkeit ein newer Galg zu zimmern/ fürgenommen vnd verschafft wird / daß alsdann gedachte Oberkeiten oder ihre Befehlhaber / alle die / so sich Zimmerhandwercks vmb Lohn gebrauchen / vnd in solcher peinlichen Gerichts Oberkeit seßhafft seyn / in die Stadt/ Marckt oder Dorff/ darinnen das peinlich Gericht gewönlich gehalten wird/ durch desselben peinlichen Gerichts Büttel oder Amptknecht/ auff einen namhafftigen Tag erfordern/ vnd ihnen das zum wenigsten vierzehen Tag zuvor verkünden lassen. Vnd welche mit dieser Erforderung/ also anheimisch betretten/ oder innwendig drey Meil wegs von ihrer häußlichen Wohnung arbeiten / sollen auff bestimbte Zeit vnd

vnd Malstatt erschreinen/vnd keiner ohn Leibsnoth/die er auff widersprechen bey seinem Eyde bethewret / bey Straff zehen Gülden / außbleiben. Auß obgedachten Zimmerleuthen / soll der peinliche Richter deren ein Zahl/ so viel ihn zu gemeldter Arbeit noth bedüncket/ bestimmen/vnd alsdann dieselb deß Richters bestimbte Zahl von gedachten Zimmerleuthen/durch ein Loß/daß er/der peinliche Richter darzu verordnet / erwehlen/ die bey Vermeidung obgedachter Peen / vmb ein gewönlichen Taglohn / daß ihn derselbig Gerichtsherr ohn der Kläger Schaden/bezahlen/Folg zuthun/schuldig vnd pflichtig seyn/ auch derhalb von niemands geschmähet/veracht oder verkleinert werden sollen. So aber einer von jemands derhalb verklagt / verschmächt/ oder verkleinert würde/ der soll ein Marck Golds/ als offt das beschicht / halb der Oberkeit/in deß peinlichen Gerichtszwang der Vberfahrer sitzt / vnnd den andern halben Theil dem Geschmächten verfallen seyn / darzu ihm auch von gemelter Oberkeit / soll mit Recht verholffen werden. Vnd soll solches vor vnd nach gemelter rechtlicher Hülff/ demselben geschmächten an seinen Ehren / guten Leumuth vnd Handwerck in alle wege vnverletzlich vnd ohn Schaden seyn.

ANNOTAT.

De patibulo ædificando & reficiendo, qua conditione & cuius sumptibus id fieri debeat, præscribitur.

Erectio furcarum signum est meri Imperii capitalisq; jurisdictionis, Germanice das Halßgericht oder Blutbann. Bald. *in c. 1 quid sit investitura in feud. nu. 6.* Chassan. *in consuet Burgun. rub.* 1. §. 5. Didac. Covar. *lib. 4. Var. resol. cap 5. in fine.* pulchrè Andr. Knichen *de jure territor. cap. 3. nu. 398.* ita

ita quoque numellæ, nec non palus numellarius, & alia id genus Stöcke/ Halßeysen / vnnd andere dergleichen Gerichtszwang insignia sunt jurisdictionis criminalis, Mynsing. *respons. 16. n. 29. cum seqq.* Quod quidem merum imperium seu gladii potestas, præscriptione longissimi temporis non amittitur, si casus puniendi facinorosos nullus interea sese obtulerit, *l. unus ex sociis, § fin. cum l. seq ff. de servi. rustic. prædio l. hac autem jura ff. de serv. urban præd.* Geil. *lib. 2. obs. 60. num. 6.* ubi dicit, hoc singulariter notandum esse pro nobilibus Germaniæ, qui immediate Imperatorem agnoscunt, & ab eo merum imperium in feudum accipiunt, quod nimiùm contra eos non currat præscriptio, si longissimo tempore gladii potestate non sint usi, eo quod non obvenerit occasio puniendi f[illegible]inorosos, proindeq; eveniente occasione, non tantum antiquas furcas restaurare, sed etiam novas loco collapsarum erigere possunt, allegans Bald. *in l. 1. C. ut nem. lic. sine jud. autor. sig. reb. impo.* Symbola enim illa patibularis justitiæ seu signa, repræsentant signatum, nimirum jurisdictionis & imperii quasi possessionem. Porro in quasi possessione constitutus, retinet possessionem, quamvis centum annorum spacio non occurrerit suspensio. Knichen *d. cap. 3. num. 399. & 403.* allegans Purpurat. *in l. imperium, numer. 219. ff. de jurisdict.* Fichard. *consil. 20. n. 3. tom. 2.*

Furcæ

Furcæ autem ideo inventæ perhibentur, ut visu earum deterreantur homines à delictis, & sint instar edictionum propositarum. Alber, de Rosat. *Rubr. c. de jurisdict. sub num. 3. vers. ex prædictis.*

Welche anheimisch betretten/ ꝛc. Duplex est præsentia, vel ut quis præsens sit intra urbis continentia, vel in eadem provincia *l. ult. C. de long. temp. præscript.* Alciat *in l. apud Labeonem & l. absentem ff. de verbor. signif. l. capitalium §. famosos ff. de pœnis.*

Daß jhn der Gerichtsherr bezahlen/ ꝛc. Sumptus erigendarum furcarum pertinere ad fiscum, ostendit Clar. *§. fin. quæst. 99 num. 5.* quod intelligit, ut procedat, nisi adsit consuetudo in contrarium, puta, quia communitas loci esset in possessione furcas suis expensis erigendi: eo enim in casu non esset à consuetudine recedendum.

Der soll ein Marck Golds/ ꝛc. Auri marcæ æstimatio variantibus temporibus variavit & ipsa. Cuiac *ad constitution. Friderici, quæ incipit, hac edictali & refert lib. 3 Feud.* Didac. Covar vero quonam modo in jure æstimetur, docet *in lib. de veter. numism. collat. cap. 4 num. 2.* Vulgo auri marca 72. aureis Rhenanis, Marca argenti 8. Joachimicis æstimatur.

CCXVI.

So aber ein solcher Vberfahrer bestimbter Geldtpeen nicht vermöchte/ der soll im Kercker mit lang gestrafft werden/ biß er dem verletzten mit kräfftige Entschuldigung thut/ daß er jhn an seinen Ehren damit

mit nicht wöll geschmähet haben / vnd sich verpflicht/ fürter dergleich Schmach zu vermeiden / solcher Vberfahrer soll auch dawider von niemand beschützet oder gehandhabet werden / bey Verlierung obgemeldter Peen / einer Marck Golds.

ANNOTAT.

Qui non sufficit marcæ auri exsolvendæ, luat carcere, donec læso de injuria satisfaciat. vide supra art. 157.

CCXVII.

SO man dann einen Galgen oder ein Enthauptstatt mauren will/ soll es darzu nothdürfftiger Maurer halb/ in solcher peinlichen Gericht Oberkeit seßhafft/ aller massen wie oben von den Zimmerleuten gesazt ist/ auch gehalten vnd gehandelt werden.

ANNOTAT.

Supra dictam consuetudinem & pœnam etiam extendendam esse ad cæmentarios, cum muro substructo furca inædificata imponitur, aut catasta seu area supplicii extruitur, cavetur. Catasta Plinio est machina quædam magna, compedis forma: hinc sumitur pro loco extructo, ubi sontes gladio decapitari solent, vulgo Enthauptstatt/ oder Rabenstein.

Allermassen wie oben/ ꝛc. Cicero in Top. Valeat, inquit, æquitas, quæ paribus in causis paria jura desiderat. facit *l. illud in princ. ff. ad l. Aquil.*

CCXVIII.

Von Mißbräuchen/ vnd bösen vnvernünfftigen Gewonheiten / so an etlichen Orten vnd Enden gehalten werden.

Nach

Nach dem an etlichen Orthen gebraucht, und gehalten wird, so ein Ubelthäter mit gestolener oder geraubter Haab betretten, und gefänglich einkompt, daß alsdann solch gestolen oder geraubt Gut den jenen, so es also gestolen oder geraubt worden, nicht widerumb zugestellt, sondern der Oberkeit deß Orts eingezogen. Deßgleichen an vielen Enden der Mißbrauch, so ein Schiffmann mit seinem Schiff verfähret, Schiffbrüchig würde, daß er alsdann der Oberkeit desselben orts mit Leib und Gütern verfallen seyn soll. Item, so ein Fuhrmann mit einem Wagen umbwürffe, und einen unversehenlichen tödte, daß alsdann derselbige Fuhrmann der Oberkeit mit Wagen, Pferden und Gütern auch verfallen seyn soll. So werden auch an vielen Peinlichen Gerichten, und derselben mancherley Mißbräuch erfunden, als daß die Gefängnuß nicht zu der Verwahrung, sondern mehr zur Peinigung der Gefangenen und eingelegten zugericht. Item, daß durch die Oberkeit etwan leichtlich auch erbare Persohnen, ohn vorgehend Berüchtigung, bösen Leumuth, unnd andere genugsam Anzeigung angegriffen, und in Gefängnuß bracht werden, und in solchem Angriff etwan durch die Oberkeit geschwindlich und unbedächtlich gehandelt, dardurch der Angegriffen an seinen Ehren Nachtheil erleidet. Item, daß die Urtheil durch den Nachrichter, und nicht den Richter oder Urtheiler außgesprochen, und eröffnet werden. Item, an etlichen Orthen, so ein Ubelthäter ausserhalb deß Lasters unser beleydigten Majestät, oder sonst in andern Fällen, so der Ubelthäter Leib und Gut nicht verwürckt, vom Leben zum Todt gestrafft werden, Weib und Kinder an Bettelstab, und das Gut dem Herren zugewiesen. Und die und dergleichen Gewonheit, wöllen Wir, daß ein jede Oberkeit abschaffen, und daran seyn soll, daß sie hinfürter nicht geübt, gebraucht oder gehalten werden, als Wir dann auß Keyserlicher Macht dieselben hiemit auffheben, vernichtigen und abthun, und hinfürter nicht eingeführt werden sollen.

ANNO.

ANNOTAT.

De malis consuetudinibus seu potius corruptelis ex usu forensi tollendis.

Nach dem an etlichen Orthen gebraucht / ꝛc. Mala & penitus è medio tollenda consuetudo est, quod res furtivo, seu per vim ablata, ærario applicari, & domino, ad quem pertinet, non restitui debeat: cum id quod nostrum est, sine facto nostro, ex dominio nostro exire non possit, *l. traditionib. C. de pactis. l. alienum. C. de furtis, art. 207. supra.* ideoque domino restituenda argumento *l. si captivus. ff. de capt. & postl. reverss.* ubi deciditur, quod expulsis hostibus ex agris, quos ceperant, dominia agrorum ad priores dominos redire, & non publicari debeant: per quem textum reprobatur ista consuetudo, qua fiscus rem furtivam retinet: Nihil enim dominus rei admisit: non igitur debet propter delictum furis re sua privari. *l. sancimus. C. de pœnis.* De jure Saxonico judex rem furtivam servat per annum & diem, & domino infra illud tempus petenti eam restituit. Si vero infra annum & diem non venerit, judex rem furtivam in usum proprium vertit. *art. 31. & 35. lib. 2.*

Deßgleichen an vielen Enden der Mißbrauch / ꝛc. Præterea omnes consuetudines & statuta, quod nimirum facto naufragio, bona quæ erant in navi, cadant in commissum, & ad dominum loci, cujus est flumen, pertineant, per hanc sanctionem tanquam corruptelæ & irrationabiles annullantur, cassantur, & in perpetuum tolluntur.

Concor-

Concordat constitutio Friderici Imperatoris, quæ incipit, *Navigia. C. de furt* ubi omnes quoque consuetudines tam præsentes quam futuræ tolluntur, adeo ut transgressores incidant in pœnā dictæ constitutionis, ubi Sichard *num. 2 & seq.* Et pro confirmatione accedit communis conclusio, quod quando Imperator seu jus civile aliquid prohibet, quia est illicitum, tunc contra talem prohibitionem, non possunt fieri statuta directo menti & legi contraria Bart & Dd. *in l. omnes populi ff. de just & jure.* Zas *in terminis ibid. n 17* dicens, consuetudine vel statuto introduci non posse, quod navigia scopulis vel fluctibus illisa confiscentur. Consuetudines igitur nisi sint rationabiles, non valent *l quod non ratione. ff de legib* Alexan *cons 131 num 9. lib 2.* videatur etiam *l 1. C. de naufrag lib. 11* ubi Bart Reichs Abschiedt *de Anno 1559.* Noe Meurer *in loc comm Recess Imper tit* von peinlichen Gerichts Sachen §. Und nach dem an etlichen Orthen. At quid magis rationi contrarium, quam calamitati addere calamitatem, afflicto afflictionem. *l. Divus ff de offic. præsid. l tam dementes C. de Episc audient. Authent Navigia. C. de furtis* ubi Bart. Reichs Abschied *de Anno 1559* Geil *lib. 1 obser. 18* Noe Meurer *in loc com Recess Imper. tit.* von peinlichen Gerichts Sachen §. und nach dem an etlichen Orthen. Veteres Germani vocarunt ein Grundruhr. & dicit Geil *ind obs* quod in causa Consulum Civi-

tatis

tatis Hamburgensis, contra Duces Holsatiæ mandata sine clausula in Camera Imperiali contra ejusmodi consuetudines decreta fuerint.

Item / so ein Fuhrmann / rc. Est etiam abusus, ut aurigæ, qui plaustro mercibus onerato, & incuria everso hominem occiderit, equi plaustrum, & quas vehit merces publicentur.

So werden auch an vielen peinlichen Gerichten / rc. Mos quoque pessimus, ut carceres non tam custodiendorum, quam excruciandorum reorum causa fiant concordat supra art. 11. Et potest addi præceptum *l. quoniam C. de custod. reor* ne una in carceris cavea mares & fœminæ includatur.

Item / daß durch die Oberkeit / rc. Culpa est superiori non absimilis. Si honestæ personæ sine legitima cognitione ex inconsulto judicum calore in carcerem conjiciantur. Honor enim lucro, imo etiam vitæ præferendus. *l. isti quidem. ff. quod met. causa* Carcer autem noxiis hominibus destinatus sit. *l. 2. C. de exact. tribut. lib. 10 ubi Bart.* Cicero 2. *Catilin.*

Item / daß die Urtheil / rc. Male etiam sententia per lictorem vel carnificem publicatur.

Item an etlichen Orten / rc. Deniq; graviter peccant judices, cum sontes ob delicta, quæ non cum bonorum confiscatione sunt plectenda, capitali supplicio puniunt, damnatorumque bona in ærarium redigunt, unde uxores & liberi ad miseram paupertatem veniunt. Pauca enim sunt

crimina

crimina, ob quæ fisco adjudicentur bona [illegible]torum. De confiscatione bonorum vide Clar. §. *fin. quæst. 78. & 79. & supra art. 135. facit tit. C. ne sine jussu principis certis judicibus liceat confiscare.* Iohan. Bodin. *de republ. lib. 5. cap. 3.*

CCXIX.

Erklärung bey wem / vnd an welchen Orthen Rath gesucht werden soll.

VNd nachdem vielfältig hievor in dieser vnser vnd deß H. ReichsOrdnung der Peinlichen Gericht / vom Rathsuchen gemeldt wird / so sollen allwegen die Gericht / so in ihren peinlichen Processen / Gerichtsübungen vnd Vrtheilen / darinnen ihnen Zweiffel zufiel / bey ihren Oberhöffen / da sie auß altem verjährtem Gebrauch bißher Vnterricht begehrt / ihren Rath zusuchen / schuldig seyn. Welche aber nicht Oberhöffe hetten / vnnd auff eines peinlichen Anklägers Begehren / die Gerichtsübung fürgenommen were / sollen in obgemeltem Fall / bey ihrer Oberkeit / die dasselbig peinlich Gericht fürnemlich vnd ohn alle Mittel / zu bannen vnd zu hegen Macht hat / Raht suchen. Wo aber die Oberkeit ex officio, vnd von Amptswegen / wider einen Mißhändler / mit peinlicher Anklag oder Handlung vollnführe / so sollen die Richter / wo ihnen Zweiffel zufiel / bey den nächsten hohen Schulen / Stätten / Communen oder andern Rechtsverständigen / da sie die Vnterricht mit dem wenigsten Kosten zu erlangen vermeinen / Rath zu suchen schuldig seyn.

Vnd ist dabey nemlich zumercken / daß in allen zweiffelichen Fällen / nicht allein Richter vnd Schöpffen / sondern auch / wes einem jeden solchen Oberkeit in peinlichen Straffen zu rathen vnd zu handeln gebürt / derhalb Rechtverständiger / vnd ausserhalb der Partheyen Kosten / Rathe gebrauchen sollen / es begeb sich denn / daß

daß ein peinlicher Anklåger den Richter ersuchte / in seinen peinlichen Processen / Handlungen / vnd Vbungen / der Rechtverståndigen Rath zu suchen / das soll auff desselben begehrenden Theils Kosten geschehen. Wo aber deß Beklagten Herrschafft / Freund oder Beystånder / ihm dem Gefangenen zu gutem / dergleichen Rathsuchung bey dem Richter begehrten / so soll er auff deß Gefangenen Freundschafft oder Beystånder Kosten / ihnen damit willfahren. Wo aber desselbigen Gefangenen Freundschafft jetztgemeldten Kosten auß Armuth nicht vermöcht / so sol er auff der Oberkeit Kosten / solchen Rath zu erlernen schuldig seyn. Doch so fern derselbig Richter nicht vermerckt / daß die Rathsuchung gefåhrlicher weiß zu Verzug der Sachen / auch mehr Kosten aufftzutreiben / beschehe / welches die obgedachten Freundschafft vnd Beystånder auch mit dem Eyd erhalten sollen / vnd in dem allem keinen möglichen Fleiß vnterlassen / damit niemand vnrecht geschehe / als auch zu diesen grossen Sachen grosser Fleiß gehört: Darumb dann in solchen Vberfahrungen Vnwissenheit / die ihnen billich kündig seyn soll / nicht entschuldigen. Deß also Richter / Schöpffen / vnd derselben Oberkeit hiemit gewarnet seyn sollen.

ANNOTAT.

Quomodo prudentes consuli, & res dubiæ & obscuræ ad magistratus superiores referri debeāt.

Daß in allen zweiffelichen Fållen / ꝛc. Quandoquidem omnis judex ob juramenti sacramentum præstitum, & ob animæ suæ salutem, tenetur pro virili sua æque justeq́ judicare, & si quæ res causaque esset forte suo ingenio prudentiave major aut sublimior, à jureperitis consilium requirat.

Als

Als auch zu diesen grossen Sachen/ ꝛc. Nam in arduis & gravibus causis, quales certe criminales sunt. (quibus non minus privata persona quam Respubl. læditur) summa cautela, & diligenti prudentia opus est. Iod. Damhud. *in prax. rer. crim. cap. 76 num. 35.*

Darumb dann in solchen Vberfahrungen Vnwissenheit/ ꝛc. Iuris enim ignorantia hoc in casu non excusaret judices, cum peritiores consulere debuissent *l. regula. § sed iuris ff. de jur. & facti ignoran. l. juris ignorantia l. error ff. eod. tit.* Geil. *lib. 2 obs. 9.*

Deßalso Richter / ꝛc. Admonitio Imperatoris cui addatur Iosaphat rex Iudæ *2.* Paral. c. *19. v. 6.* Videte, inquit, quid faciatis: non enim hominis exercetis judicium, sed Dei, & quodcunque judicaveritis in vos redundabit. Sit timor Domini vobiscum, &c. Manet itaq; verissimum id, quod olim prolatum fuit ab oraculo: οἷά τ' ἀνὴρ ἔρξει τοῖον τέλος αὐτὸν ἱκάνει: Qualia quisq; facit, talis finis manet ipsum.

Ende der Peinlichen Halß-Gerichts Ordnung.

Register aller vnd jeder Articul Keyser Carls deß Fünfften/peinlichen Halß Gerichts Ordnung / in welchem die erste Zahl auff den Articul / die ander auff das Blat gestellt ist.

R Von

Von Anzeigung/ so sich auff sonderliche Missethaten ziehen/ vnd ist ein jeder Artickel zu redlicher Anzeigung derselben Missethat gnugsam / vnnd darauff peinlich zu fragen.

Wie die jenen/ so auß peinlichen Fragen/ einer Missethaten bekennen / nachfolgends weiter / ausserhalb Marter vmb Vnterricht gefragt werden sollen.

Unterre-

Straff

Hernach folgen etliche böse Tödtung/ vnd von Straff derselben Thäter.

Straff

Aber

Hernach folgen etliche Articul vom Diebstal.

Straff

Merck die nachfolgenden Beschluß einer jeden Vrtheil.

Von

Ende deß Registers.

Karl V.

~~Carolus V.~~

